

РЕШЕНИЕ

по делу № 028/05/18-258/2020

«07» августа 2020 г.
Благовещенск

г.

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 028/05/18-258/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований, установленных частью 7 статьи 5, частью 1 статьи 18, частями 1 и 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», далее – Закон «О рекламе»), возбужденное в отношении:

Общества с ограниченной ответственностью «Пересвет» (ОГРН: 1177847046123, ИНН: 7813270817, адрес (место нахождения): г. Санкт-Петербург, ул. Профессора Попова, д. 23, литер Ж, помещение 1Н),

и индивидуального предпринимателя У<...> Р.В.

(ОГРНИП: <...>, ИНН: <...>, дата регистрации: <...>),

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы России поступило обращение (вх. от 08.05.2020 № 2167-э) физического лица (далее – заявитель, абонент) по факту поступившего 05.05.2020 в 15:41 входящего смс-сообщения рекламного характера с номера +79581512884 на номер заявителя +7926<...>. Заявитель указал, что своего согласия на получение рекламной информации от абонента номера +79581512884 не давал.

Согласно приложенному к заявлению снимку экрана телефона, смс-сообщение имеет следующее содержание: «ОДОБРЕНО 30 000 рублей под 0 %, не выходя из дома – z8b.co/75y7Bz».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или

поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Федеральной антимонопольной службой России в [письме](#) от 05.04.2007 № АЦ/4624 разъяснено, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

В письме ФАС России от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе» изложена позиция, что под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение объекта рекламирования, в том числе если она направляется по конкретному адресному списку.

При этом реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако направленность рекламы на неопределенный круг оценивается лиц исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

По мнению специалистов ФАС России, если информация отвечает признакам рекламы и имея некую целевую аудиторию (например, клиенты компании, зрители телеканала, прохожие определенной территории), формирует интерес у неопределенного круга лиц, соответственно, выходит за пределы своей целевой аудитории, такая информация является рекламой и подпадает под регулирование Федерального [закона](#) «О рекламе».

При рассмотрении заявления установлено, что при переходе по ссылке z8b.co/75y7Vz открывается сайт в информационной-телекоммуникационной сети Интернет: «БАБУЛ Деньги здесь и сейчас»:

Согласно информации на сайте, компания ООО «Пересвет» (ОГРН: 1177847046123, ИНН: 7813270817, адрес (место нахождения): г. Санкт-Петербург, ул. Профессора Попова, д. 23, литер Ж, помещение 1Н) представляет услугу платного подбора займов – «Babules». Компания ООО «Пересвет» является оператором персональных данных. Выдача займов у партнеров осуществляется в российских рублях на банковский счет (наличными или на карту) гражданам Российской Федерации. При этом

указано, что ООО «Пересвет» не является кредитором или банком.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ООО «Пересвет» является «Торговля оптовая электронным и телекоммуникационным оборудованием и его запасными частями» (код 46.52 ОКВЭД).

Рассматриваемая информация с текстом: «ОДОБРЕНО 30 000 рублей под 0 %, не выходя из дома – z8b.co/75y7Bz» подпадает по законодательное определение рекламы, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услугам по предоставлению займов. По своему содержанию текст рекламы построен таким образом, чтобы адресат (получатель рекламы), заинтересовавшись ее содержанием, перешел по ссылке на сайт «Бабулс» (babules.su).

Согласно требованиям части 1 статьи 28 Закона «О рекламе», реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Финансовая услуга, согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», это банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

В соответствии с частью 3 статьи 28 Закона «О рекламе», если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные **условия**, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным **законом** «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

Согласно части 1 статьи 6 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)», полная стоимость потребительского кредита (займа) определяется как в процентах годовых, так и в денежном выражении и рассчитывается в порядке, установленном указанным Федеральным законом.

Постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, отнесены условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных

расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Рассматриваемая реклама не содержит сведений о лице, предоставляющем (предоставившем) займ под 0 %, условия приобретения займа, что, по мнению Амурского УФАС России, может вводить в заблуждение получателя такой рекламной информации.

Согласно требованиям части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, реклама, финансовых услуг, распространенная посредством смс-сообщения с номера +79581512884 на номер заявителя с текстом следующего содержания: «ОДОБРЕНО 30 000 рублей под 0 %, не выходя из дома – z8b.co/75y7Bz», содержит признаки нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, частей 1 и 3 статьи 28 Закона «О рекламе».

В рамках рассмотрения заявления Амурским УФАС России направлен запрос оператору связи – ПАО «Ростелеком» (исх. от 14.05.2020 № 03-1775-э) об установлении владельца номера +79581512884. На основании представленных пояснений (вх. от 19.05.2020 № 2399-э, от 26.05.2020 № 1943) установлено, что владельцем номера +79581512884 является индивидуальный предприниматель У<...> Роман Вячеславович (ОГРНИП: <...>, ИНН: <...>, дата регистрации: <...>).

Согласно статье 3 Закона «О рекламе», рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая вышеизложенное, предварительно установлено, что

предполагаемым рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Пересвет», рекламодателем – ИП У<...> Р.В.

Частью 6 статьи 38 Закона «О рекламе» установлена ответственность рекламодателя за нарушение требований части 7 статьи 5 и статьи 28 Закона «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» установлена ответственность рекламодателя за нарушение требований статьи 18, а также за нарушение требований части 1 статьи 28 указанного закона.

Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в [частях 6 и 7](#) настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Таким образом, в действиях ООО «Пересвет» усматриваются признаки нарушения части 7 статьи 5, частей 1 и 3 статьи 28 Закона «О рекламе», в действиях ИП У<...>а Р.В. усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

Определением от 04.06.2020 (исх. от 04.06.2020 № 03-2146-э) заседание Комиссии Амурского УФАС России по рассмотрению дела № 028/05/18-258/2020 было назначено на «03» июля 2020 года в 10 часов 00 минут.

К моменту заседания Комиссии Амурского УФАС России ООО «Пересвет» представило письменные пояснения по делу (исх. от 23.06.2020 б/н, вх. от 03.07.2020 № 2442), согласно которым ООО «Пересвет» отрицает свою причастность к распространению рассматриваемой рекламы. ООО «Пересвет» является оператором персональных данных. Сервис babules.ru оказывает платные услуги по подбору кредитных предложений для посетителей сайта, а именно предлагает список предложений финансовых организаций для посетителей сайта. Само Общество не предоставляет услуг по выдаче кредитов и (или) займов. При этом, при заполнении анкеты на сайте, клиент компании имеет возможность дать свое согласие на получение впоследствии материалов рекламного характера.

По данным ООО «Пересвет», абонент номера +7926<...> заявку на сайте babules.ru не оставлял, персональные данные заявителя в базе данных Общества отсутствуют. Договоров на распространение рекламной информации в интересах ООО «Пересвет» с ИП У<...>ым Р.В. Обществом заключено не было. По мнению ООО «Пересвет», Общество не причастно к распространению рассматриваемой рекламы.

Стоит отметить, что определением о возбуждении дела № 028/05/18-258/2020 Амурского УФАС России (исх. от 04.06.2020 № 03-2146-э) Общество уведомлено об административной ответственности, предусмотренной частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за представление заведомо недостоверных сведений

(информации).

На момент заседания Комиссии Амурского УФАС России сведения, запрошенные определением от 04.06.2020, от ИП У<...>а Р.В. в Амурское УФАС России не поступили, сведения о надлежащем извещении ИП У<...>а Р.В. о рассмотрении настоящего дела отсутствовали. Комиссия приходит к выводу о необходимости получения запрашиваемых сведений от ИП У<...>а Р.В. для объективного и всестороннего рассмотрения дела.

Повторное заседание Комиссии Амурского УФАС России на основании определения об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 028/05/18-258/2020 (исх. от 07.07.2020 № 03-2708-э) назначено на 07.08.2020 в 14 часов 00 минут.

К моменту заседания 07.08.2020 ИП У<...> Р.В. не представил запрошенные определением сведения по рассматриваемому вопросу, в связи с чем членами Комиссии Амурского УФАС России сделаны выводы о нижеследующем.

В целях установления достоверного места нахождения ИП У<...>а Р.В., Амурским УФАС России были направлены письма в территориальные органы ФАС России (исх. от 06.07.2020 № 03-2686-э) о возбужденных в отношении ИП У<...>а Р.В. делах по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, с запросом адреса (места нахождения) ИП У<...>а Р.В., адреса его электронной почты, телефонного номера, и пр. Согласно полученным данным, сведения с имеющимся в Амурском УФАС России адресом нахождения ИП У<...>а Р.В. совпадают. Территориальные органы ФАС России адресом электронной почты, номером факса ИП У<...>а Р.В. не располагают.

Также Амурским УФАС России был направлен запрос в УФНС по Омской области (исх. от 06.07.2020 № 03-2688-э) с целью установления адреса (места нахождения) ИП У<...>а Р.В. Согласно полученному ответу (вх. от 27.07.2020 № 17 дсп), адрес ИП У<...>а Р.В. с имеющимся в распоряжении Амурского УФАС России совпадает. Информация о номере телефона, адресе электронной почты в налоговых органах Омской области отсутствует.

Кроме того, с момента возбуждения настоящего дела ответственным сотрудником Амурского УФАС России 04.06.2020 на контактный номер ИП У<...>а Р.В. +7958<...>, указанный в договоре с ПАО «Ростелеком» от 24.03.2020 об оказании услуг подвижной связи, направлялась телефонограмма о возбуждении дела № 028/05/18-258/2020, но номер оказался недоступен (при повторных звонках ИП У<...>у Р.В. перед заседаниями Комиссий Амурского УФАС России номер также оказался недоступен).

Определение о возбуждении дела № 028/05/18-258/2020 (исх. от 04.06.2020 № 03-2146-э) направлено заказным письмом с уведомлением по имеющемуся в распоряжении Амурского УФАС России адресу (месту нахождения) ИП

У<...>а Р.В., однако 07.08.2020 у заказного письма истек срок хранения и имеется неудачная попытка вручения (согласно информации на сайте АО «Почта России» по отслеживанию почтового отправления № 67597248094854).

Определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 028/05/18-258/2020 (исх. от 07.07.2020 № 03-2708-э) также направлено в адрес ИП У<...>а Р.В. заказным письмом с уведомлением. На момент заседания Комиссии Амурского УФАС России 07.08.2020 отправление ожидает адресата в месте вручения (в отделении по адресу: 644036, г. Омск, ул. Мельничная, 96) (согласно информации на сайте АО «Почта России» по отслеживанию почтового отправления № 67597249107454).

Члены Комиссии Амурского УФАС России приходят к выводу о том, что ИП У<...> Р.В. в течение длительного периода уклоняется от получения заказных отправлений. При этом, согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей по состоянию на 07.08.2020 деятельность У<...>а Романа Вячеславовича как индивидуального предпринимателя не прекращена.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» содержит некоторые разъяснения о надлежащем уведомлении лица, в отношении которого ведется административное производство: «Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения».

Согласно Приказу ФГУП «Почта России» от 07.03.2019 № 98-п «Об утверждении Порядка приема и вручения внутренних регистрируемых почтовых отправлений», в соответствии с Правилами оказания услуг почтовой связи, утвержденными Приказом Минкомсвязи России от 31.07.2014 № 234, письменная корреспонденция при невозможности ее вручения адресатам (их уполномоченным представителям) хранится в объектах почтовой связи места назначения в течение 30 дней, иные почтовые отправления – в течение 15 дней, если более длительный срок хранения не предусмотрен Договором.

Согласно части 5 статьи 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в случае, если адрес или **место жительства** ответчика по делу неизвестны, надлежащим извещением считается направление извещения по последнему известному адресу или месту жительства ответчика.

Таким образом, Амурское УФАС России приняло все исчерпывающие меры

по уведомлению ИП У<...>а Р.В. в течение отведенных сроков о возбуждении в отношении него дела № 028/05/18-258/2020, о времени и месте заседаний Комиссий Амурского УФАС России, в связи с чем полагает, что ИП У<...> Р.В. является уведомленным надлежащим образом лицом.

ООО «Пересвет», как указано ранее, отрицает свою причастность к рассматриваемой рекламной информации; об административной ответственности за представление заведомо ложных сведений уведомлено.

Учитывая специфику распространения данной рекламной информации (отсутствие существенных денежных затрат на ее распространение/изготовление (как это бывает, к примеру, при изготовлении наружной рекламы), отсутствие в распоряжении Амурского УФАС России подтверждающих договоров на распространение рекламной информации), Амурское УФАС России не может опровергнуть выводы о том, что распространение рассматриваемой рекламы посредством направления смс-сообщения произошло по собственной инициативе ИП У<...>а Р.В. При этом, мотивы ИП У<...>а Р.В. при распространении данной рекламной информации в интересах сторонней организации антимонопольному органу доподлинно неизвестны.

Таким образом, члены Комиссии Амурского УФАС России полагают, что по инициативе ИП У<...>а Р.В. произошло распространение рекламы 05.05.2020 в 15:41 посредством направления смс-сообщения с номера +79581512884 на номер заявителя +7926<...> с текстом следующего содержания: «ОДОБРЕНО 30 000 рублей под 0 %, не выходя из дома – z8b.co/75y7Bz» с признаками нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, частей 1 и 3 статьи 28 Закона «О рекламе».

Члены Комиссии Амурского УФАС России признают должностное лицо – индивидуального предпринимателя У<...>а Р.В. также и рекламодателем рассматриваемой рекламной информации, поскольку ИП У<...>ым Р.В. не доказано обратное. Амурское УФАС России приняло исчерпывающие меры по установлению всех обстоятельств рассматриваемого дела, однако пояснений по делу от ИП У<...>а Р.В. на момент вынесения решения не поступило.

По мнению членов Комиссии Амурского УФАС России, в связи с тем, что рекламное смс-сообщение направлено абоненту номера +7926<...> однократно, что подтверждается детализацией предоставленных услуг связи (вх. от 10.06.2020 № 2823-э), необходимость в выдаче ИП У<...>у Р.В. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе отсутствует.

Согласно части 4 статьи 38 Закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьей 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу с текстом следующего содержания: «ОДОБРЕНО 30 000 рублей под 0 %, не выходя из дома – z8b.co/75y7Bz», распространенную индивидуальным предпринимателем У<...>ым Романом Вячеславовичем (ОГРНИП: <...>, ИНН: <...>, дата регистрации: <...>) 05.05.2020 в 15:41 в виде входящего смс-сообщения с номера +79581512884 на номер заявителя +7926<...>, поскольку в ней нарушены требования, установленные частью 7 статьи 5, частью 1 статьи 18, частями 1 и 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела № 028/05/18-258/2020 уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Решение в полном объеме изготовлено 10.08.2020.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

