ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3-29/2022

об административном правонарушении

«19» января 2022 года г. Йошкар-Ола

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <…> соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении генерального директора ООО «СоюзПромСервис» <…> (<…>) по факту распространения рекламы посредством рекламного звонка без согласия абонента, следующего содержания: *«Здравствуйте, специально для вас от ведущих банков России подобрано предложение по кредитным картам. Кредитный лимит до полутора миллионов рублей, льготный период до 120 дней, кэшбек до 20%, бесплатная доставка курьером. Для подбора карты нажмите цифру 1, не интересует предложение – просто повесьте…»* с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: 11.06.2021, 14:48 – время поступления рекламного звонка без согласия абонента.

Событие административного правонарушения:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) поступило заявление <…>, в котором указано, что на его абонентский номер (<…>) 11.06.2021 в 14 часов 48 минут был направлен звонок с номера +79688957823, без предварительного согласия абонента следующего содержания: *«Здравствуйте, специально для вас от ведущих банков России подобрано предложение по кредитным картам. Кредитный лимит до полутора миллионов рублей, льготный период до 120 дней, кэшбек до 20%, бесплатная доставка курьером. Для подбора карты нажмите цифру 1, не интересует предложение – просто повесьте…»*.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, реклама – 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.

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.

Под объектом рекламирования понимают товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама (статья 3 Закона о рекламе).

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» под финансовой услугой понимается 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 рассматриваемой рекламе объектом рекламирования являются финансовые услуги.

Информация, направленная <…> в виде телефонного звонка, не обращена к конкретному потребителю, из аудио-звонка не следует, что оно было адресовано каким-либо определенным лицам, следовательно, является неперсонифицированной, поскольку невозможно определить заранее какие конкретно лица будут выступать в качестве получателя данной информации, поскольку пользователем телефонного номера может быть не сам абонент, а его родственник, знакомый, которому передано право пользования, а следовательно, получатели информации не могут быть определены.

Таким образом, информация, поступившая <…>, содержит следующие признаки рекламы: звонок сделан посредством подвижной радиотелефонной связи, информация была адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (соответствующим услугам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно 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.

Так, указанная информация доводилась до абонента без предварительного согласия абонента на ее получение.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием, в случае, если будет доказана его вина.

Проанализировав содержимое рекламной информации, Марийское УФАС России пришло к выводу, что данная реклама содержит нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе в части того, что 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).

Согласно п. 1 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Указание правильных реквизитов организации, предоставляющей услуги по кредиту (финансовой услуги), является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

В указанной рекламе отсутствует указание имени или наименования лица, предоставляющего кредит.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама содержит нарушение части 1 статьи 28, поскольку в ней отсутствуют сведения о лице, оказывающем услуги по предоставлению кредитов, а именно кредитных карт.

Согласно части 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.

Согласно ч. 3 ст. 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.

В соответствии с пунктом 25 Постановления 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, могут относиться 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 рассматриваемой рекламе, сведения, влияющие на сумму доходов и расходов лиц, а также определяющие полную стоимость кредита, такие как суммы займа, категории заемщиков и иные условия не указаны.

Таким образом, в рекламе указана только наиболее привлекательная информация (льготный период 120 дней, кэшбек до 20%), иная же информация, которая влияет на выбор потребителей и имеет существенное значение, в рекламе не указана.

При рассмотрении заявления антимонопольным органом установлен следующий механизм распространения указанного рекламного звонка.

Из письменных пояснений ПАО «Ростелеком» от 25.06.2021 вх. № 5969 следует, что абонентский номер <…> выделен абоненту ПАО «Ростелеком» <…>.

При заключении договора об оказании услуг подвижной связи с ПАО «Ростелеком» от 16.12.2020 <…> не выражал согласия на получение рекламной информации, так как в графе «не согласен» пункта 11.1 на получение рассылки коротких текстовых сообщений и рекламной информации, рассылаемых по сетям электросвязи, присутствует «галочка».

Кроме того, 24.02.2021 <…> в адрес ПАО «Ростелеком» направил заявление об отзыве согласия на получение рекламы.

11 июня 2021 года в 14 часов 48 минут, согласно детализации по абонентскому номеру <…>, состоялось телефонное соединение (входящий телефонный звонок) с абонентским номером +79688957823.

Согласно сведениям, содержащимся в реестре Российской системы и плана нумерации, абонентский номер +79688957823 принадлежит ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Письмом от 29.06.2021 вх. № 6063 ПАО «Вымпел-Коммуникации» указало, что распространение данной рекламы осуществлялось ООО «СоюзПромСервис» в рамках договора об оказании услуг подвижной связи № 772194931 от 16.10.2020.

Таким образом, ООО «СоюзПромСервис» в отсутствии наличия надлежащим образом оформленного согласия абонента осуществило доведение информации рекламного характера, что не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушения части 7 статьи 5, части 3 статьи 28 указанного закона несет рекламодатель.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушения части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 указанного закона несет рекламораспространитель.

Таким образом, Марийским УФАС России установлено, что рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ООО «СоюзПромСервис» в лице генерального директора Спесивцева Константина Александровича.

Ответственность за данное нарушение предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением

организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители коммерческих и некоммерческих организаций несут ответственность как должностные лица.

Марийским УФАС России установлено, что ответственным за распространение рекламы: *«Здравствуйте, специально для вас от ведущих банков России подобрано предложение по кредитным картам. Кредитный лимит до полутора миллионов рублей, льготный период до 120 дней, кэшбек до 20%, бесплатная доставка курьером. Для подбора карты нажмите цифру 1, не интересует предложение – просто повесьте…»* является генеральный директор ООО «СоюзПромСервис» Спесивцев Константин Александрович.

Вместе с тем, Спесивцев К.А. не принял всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от него по соблюдению требований действующего законодательства, не исполнил надлежащим образом организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции по соблюдению требований законодательства о рекламе, т.е. не предпринял необходимых и достаточных мер для соблюдения законодательства о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в отсутствии представителя генерального директора ООО «СоюзПромСервис» <…>, при надлежащем извещении должностного лица о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении (по адресу места регистрации <…> направлено уведомление о составлении протокола (исх. № 03-07/998 от 29.12.2021). Согласно сведениям Почты России, 14.01.2022 указанное письмо возвращено отправителю по иным обстоятельствам. Так же <…> направлена телеграмма №1574.

<u>Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении:</u> «2» февраля 2022 года в 10 час. 30 мин. по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

Обращаем внимание, что пропуск в здание Марийского УФАС России ограничен: при входе необходимо иметь при себе средства индивидуальной защиты (медицинская маска, одноразовые перчатки).

Также сообщаем, возможность участия в составлении протокола будет организована посредством удаленного доступа по ссылке:

https://fas1.tconf.rt.ru/c/4223186405.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию об участии в составлении протокола посредством удаленного доступа необходимо сообщить в Марийское УФАС России по телефону 8 (8362) 41-76-21.

Приложение: инструкция для участников видеоконференцсвязи – 9.

С протоколом ознакомлен(а),

права и обязанности разъяснены.

Даю согласие на

обработку персональных данных.

_____

(ФИО, подпись лица, привлекаемого к

административной ответственности)

<…>

(Ф.И.О. составившего протокол)

«19» января 2022 года

_____

(подпись)

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

_____

В соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил:

(ФИО лица, получившего протокол)

«_____»_____2022 г.

_____

(подпись)