

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 028/05/18-258/2020

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«04» июня 2020 г.
Благовещенск

г.

Председатель Комиссии Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе – руководитель Амурского УФАС России <...>, рассмотрев заявление физического лица (вх. от 08.05.2020 № 2167-э) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи (в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи),

с признаками нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

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 с номера +79581512884 на номер заявителя. Заявитель указал, что своего согласия на получение рекламной информации от абонента номера +79581512884 не давал.

Согласно приложенному к заявлению снимку экрана, 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/75y7Bz открывается сайт в информационной-телекоммуникационной сети Интернет: «БАБУЛ Деньги здесь и сейчас». Согласно информации на сайте, компания ООО «Пересвет» (<...>) 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 «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.

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

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/75y7Vz», содержит признаки нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, частей 1 и 3 статьи 28 Закона «О рекламе».

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

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<...> усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18, части 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 028/05/18-258/2020 по признакам нарушения требований части 7 статьи 5, части 1 статьи 18, частей 1 и 3 Закона «О рекламе».
2. Признать лицами, участвующими в деле:
 - ООО «Пересвет» (<...>) в качестве рекламодателя;
 - ИП У<...> (<...>) в качестве рекламораспространителя.
3. Назначить дело № 028/05/18-258/2020 к рассмотрению на **«03» июля 2020 года на 10 часов 00 минут** (время местное) по адресу: г. Благовещенск, ул. Амурская, 150, этаж 4, каб. 403 (регистрация участников дела с 09 часов 45 минут в каб.411).
4. **ООО «Пересвет» в срок до «30» июня 2020 года представить в Амурское УФАС России по электронной почте (to28@fas.gov.ru), с последующей досылкой на почтовый адрес следующие документы и сведения:**
 - письменные пояснения со ссылками на нормы права, с приложением имеющихся документальных и иных доказательств (при наличии), обосновывающих позицию ООО «Пересвет», а также соответствие рекламы, распространенной по сетям электросвязи, требованиям Закона «О рекламе»;
 - копии документов на производство и распространение рассматриваемой рекламной информации, в том числе копии: заявок, согласованных текстов и изображений рекламы, договоров, счетов, счетов-фактур, накладных, актов приёмки выполненных работ, платёжных и иных документов;
 - сведения о рекламораспространителе рассматриваемой рекламы, с

указанием контактных данных;

- копии учредительных документов на имя ООО «Пересвет», документы, подтверждающие полномочия руководителя;
- сведения о прекращении предполагаемого нарушения;
- иные документы в обоснование своей позиции по делу.

5. ИП У<...> в срок до «30» июня 2020 года представить в Амурское УФАС России по электронной почте (to28@fas.gov.ru), с последующей досылкой на почтовый адрес следующие документы и сведения:

- письменные пояснения со ссылками на нормы права, с приложением имеющихся документальных и иных доказательств (при наличии), обосновывающих позицию ИП У<...>, а также соответствие рекламы, распространенной по сетям электросвязи, требованиям Закона «О рекламе»;
- копию согласия абонента – владельца мобильного номера **+7<...>**, на получение сообщений рекламного характера.
- информацию о рекламодателе рассматриваемой рекламной информации, с приложением копий документов, на основании которых осуществлялось распространение рекламы, с приложением документов об оплате, а также реестра получателей; утвержденного текста рекламной информации, и пр.
- сведения о прекращении распространения рекламы на номер заявителя **+7<...>**, если реклама в настоящий момент на номер заявителя не распространяется.
- иные документы, имеющие, по мнению ИП У<...>, значение при рассмотрении дела.

Обращаем Ваше внимание, что информация должна быть исчерпывающей, содержать ответы на каждый поставленный вопрос. Документы должны быть заверены надлежащим образом.

Амурское УФАС напоминает, что непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление заведомо недостоверных сведений (информации), в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа на должностных и юридических лиц.

Явка лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по

признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо их **законных представителей* обязательна.**

Лицам, участвующим в деле, и (или) их представителям, при себе следует иметь документ, подтверждающий полномочия лица, а также документ, удостоверяющий личность.

Председатель Комиссии

<...>

* Часть 2 статьи 25.4 КоАП: Законными представителями юридического лица в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.