

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 043/05/5-505/2023

«17» августа 2023 г.

г.

Киров

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии: <...> - руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области;

Членов Комиссии:

<...> – главного специалиста-эксперта отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

<...> – специалиста-эксперта отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области;

в отсутствие:

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства ООО <...> (ИНН: <...>; ОГРН: <...>, <...>, Кемеровская область – <...>, г. <...>, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>),

рассмотрев материалы дела № 043/05/5-505/2023 по признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5, пункта 6 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») относительно рекламной деятельности общества с ограниченной ответственностью <...>,

У С Т А Н О В И Л А:

при осуществлении государственного надзора за соблюдением хозяйствующими субъектами законодательства Российской Федерации о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») Кировским УФАС России зафиксирована контекстная реклама услуг по банкротству физических лиц на платформе «Дзен» следующего содержания: «Списание

долгов со 100% гарантией списать долги* Банкротство физлиц с гарантией по договору! С гарантией по договору. Имущество остается у Вас. Никаких последствий. Обращайтесь» с указанием ссылки на сайт Киров.банкротимся.рф (акт осмотра интернет – ресурса от 07.10.2022).*

ФАС России письмом от 07.03.2023 № НГ/16354/23 (вх. № 1217 от 07.03.2023) наделило Кировское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения вышеуказанной рекламной информации.

Из представленной ООО «Яндекс» информации следует, что рассматриваемая рекламная информация была размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № 74008/17 от 20.10.2017, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «АДВ-сервис».

Исходя из информации, представленной ООО «АДВ-сервис», следует, что рекламное объявление, ведущее на сайт Киров.банкротимся.рф, размещалось в аккаунтах Яндекс.Директ: e-17127859, e-17080936 с использованием Сервиса eLama. Лицом, которое направило денежные средства на запуск рекламы, ведущей на сайт Киров.банкротимся.рф, является ООО <...> (ИНН: <...>). ООО <...> акцептовало оферту ООО «АДВ-сервис», размещенную в сети Интернет (номера договоров в сервисе eLama 2022/05/27-639555-adv). В связи с чем, определением от 19.05.2023 возбуждено дело № 043/05/5-505/2023 в отношении ООО <...> по признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5, пункта 6 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение дела первоначально было назначено на 14 июня 2023 на 10 часов 30 минут.

В целях полного и всестороннего исследования обстоятельств, рассмотрение дела откладывалось (определения от 14.06.2023, от 25.07.2023). Определением от 25.07.2023 рассмотрение дела назначено на 17.08.2023 на 10 часов 30 минут.

ООО <...> на заседание Комиссии представителя не направило, ходатайств не заявляло, запрошенные определениями от 19.05.2023, от 14.06.2023, от 25.07.2023 документы и сведения не представило. Почтовая корреспонденция с вышеуказанными определениями возвращена в Кировское УФАС России с отметкой «возврат из-за истечения срока хранения».

Изучив материалы дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального 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.

Исходя из пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования - 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.

Вышеуказанная информация обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена на платформе «Яндекс.Дзен» и является контекстной рекламой;
- адресована неопределенному кругу лиц – всем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования (неперсонифицированный характер);
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам по списанию долгов, банкротству физических лиц), способствует формированию или поддержанию интереса к объекту рекламирования и его продвижению на рынке.

Таким образом, Комиссией установлено, что спорная информация является рекламой и должна соответствовать требованиям Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 213.4 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Федеральный закон о банкротстве) гражданин обязан обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании его банкротом в случае, если удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения гражданином денежных обязательств и (или) обязанности по уплате обязательных платежей в полном объеме перед другими кредиторами и размер таких обязательств и обязанности в совокупности составляет не менее чем пятьсот тысяч рублей, не позднее тридцати рабочих дней со дня, когда он узнал или должен был узнать об этом.

Гражданин вправе подать в арбитражный суд заявление о признании его банкротом в случае предвидения банкротства при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не в состоянии исполнить денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок, при этом гражданин отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества (ч. 2 ст. 213.4 Закона о банкротстве).

В соответствии с частью 3 статьи 213.24 Федерального закона «О банкротстве» в случае признания гражданина банкротом арбитражный суд вправе вынести определение о временном ограничении права на выезд гражданина из Российской Федерации.

Все имущество гражданина, имеющееся на дату принятия решения арбитражного суда о признании гражданина банкротом и введении реализации имущества гражданина и выявленное или приобретенное после даты принятия указанного решения, составляет конкурсную массу, за исключением имущества, определенного пунктом 3 настоящей статьи (часть 1 статьи 213.25 Федерального закона «О банкротстве»).

С даты признания гражданина банкротом все права в отношении имущества, составляющего конкурсную массу, в том числе на распоряжение им, осуществляются только финансовым управляющим от имени гражданина и не могут осуществляться гражданином лично (часть 5 статьи 213.25 Федерального закона «О банкротстве»).

С даты признания гражданина банкротом регистрация перехода или обременения прав гражданина на имущество, в том числе на недвижимое имущество и бездокументарные ценные бумаги, осуществляется только на основании заявления финансового управляющего. Поданные до этой даты заявления гражданина не подлежат исполнению.

Исполнение третьими лицами обязательств перед гражданином по передаче ему имущества, в том числе по уплате денежных средств, возможно только в отношении финансового управляющего и запрещается в отношении гражданина лично.

Должник не вправе лично открывать банковские счета и вклады в кредитных организациях и получать по ним денежные средства (часть 7 статьи 213.25 Федерального закона «О банкротстве»).

Согласно части 3 статьи 213.28 Федерального закона «О банкротстве», после завершения расчетов с кредиторами гражданин, признанный банкротом, освобождается от дальнейшего исполнения требований кредиторов, в том числе требований кредиторов, не заявленных при введении реструктуризации долгов гражданина или реализации имущества гражданина.

Также, согласно части 1 статьи 213.30 Федерального закона «О банкротстве», в течение пяти лет с даты завершения в отношении гражданина процедуры реализации имущества или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры он не вправе принимать на себя обязательства по кредитным договорам и (или) договорам займа без указания на факт своего банкротства.

В силу части 2 статьи 213.30 Федерального закона «О банкротстве», в

течение пяти лет с даты завершения в отношении гражданина процедуры реализации имущества или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры дело о его банкротстве не может быть возбуждено по заявлению этого гражданина. В случае повторного признания гражданина банкротом в течение указанного периода по заявлению конкурсного кредитора или уполномоченного органа в ходе вновь возбужденного дела о банкротстве гражданина правило об освобождении гражданина от обязательств, предусмотренное пунктом 3 статьи 213.28 настоящего Федерального закона, не применяется. Неудовлетворенные требования кредиторов, по которым наступил срок исполнения, могут быть предъявлены в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 3 статьи 213.30 Федерального закона «О банкротстве» в течение трех лет с даты завершения в отношении гражданина процедуры реализации имущества или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры он не вправе занимать должности в органах управления юридического лица, иным образом участвовать в управлении юридическим лицом.

Согласно части 1 статьи 216 Федерального закона «О банкротстве» с момента принятия арбитражным судом решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом и о введении реализации имущества гражданина утрачивает силу государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя, а также аннулируются выданные ему лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности.

На основании части 2 статьи 216 Федерального закона «О банкротстве» индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, не может быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя в течение пяти лет с момента завершения процедуры реализации имущества гражданина или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры.

В соответствии с частью 4 статьи 216 Федерального закона «О банкротстве» в течение пяти лет с даты завершения в отношении индивидуального предпринимателя процедуры реализации имущества или прекращения производства по делу о банкротстве в ходе такой процедуры он не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, а также занимать должности в органах управления юридического лица, иным образом участвовать в управлении юридическим лицом.

В данном случае, потребителями контекстной рекламы, распространенной на платформе «Яндекс.Дзен», являются представители самых разных слоев общества, социального положения, образования и возраста. Важным является то, как воспринимается потребителями рекламная информация.

Указанная выше реклама позиционируется как беспроблемное и безусловное освобождение от долгов (кредитов), без указания на последствия процедуры банкротства. Реклама создает впечатление, что, подав на банкротство, гражданин освобождается от долгов без каких-либо расчетов с кредиторами и без каких-либо последствий. Кроме того, из рекламы следует, что, подав на банкротство, гражданину гарантировано освобождение от долгов.

Вместе с тем, согласно Федерального закона «О банкротстве» освобождение от долгов и требований кредиторов возможно только после завершения расчетов с кредиторами. При этом все имущество гражданина, признанного судом банкротом, включается в конкурсную массу для его последующей реализации и расчетов с кредиторами, гражданин не вправе распоряжаться своим имуществом лично.

Кроме того, последствием признания гражданина банкротом может быть ограничение его права на выезд из Российской Федерации, должник не вправе лично открывать банковские счета и вклады в кредитных организациях и получать по ним денежные средства, в течение пяти лет с даты завершения процедуры банкротства гражданин не вправе принимать на себя обязательства по кредитным договорам и (или) договорам займа без указания на факт своего банкротства, в течение трех лет с даты завершения в отношении гражданина процедуры банкротства он не вправе занимать должности в органах управления юридического лица, иным образом участвовать в управлении юридическим лицом. Индивидуальный предприниматель с момента принятия арбитражным судом решения о признании его банкротом утрачивает статус индивидуального предпринимателя, а также аннулируются выданные ему лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности. В течение пяти лет с момента завершения процедуры банкротства индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, не может быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, он не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, а также занимать должности в органах управления юридического лица, иным образом участвовать в управлении юридическим лицом.

На основании пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Не соответствующее истине утверждение об услуге, обязательствах рекламодавца, формируя у потребителя определенные, но ничем не

оправданные ожидания, вводя потребителя в заблуждение относительно существа тех или иных обязательств рекламодателя, способно предопределить его выбор и вынудить совершить действия, частично или полностью не отвечающие ожиданиям потребителя рекламы.

Поскольку достоверность сведений, содержащихся в спорной рекламной информации, а именно: «Списание долгов со 100% гарантией*», «Имущество остается у Вас. Никаких последствий» не подтверждена, спорная рекламная информация нарушает пункт 2 часть 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 6 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о гарантийных обязательствах изготовителя или продавца товара.

Рекламная информация содержит в том числе следующие сведения «Списание долгов со 100% гарантией». На дату вынесения настоящего определения действительность сведений о гарантийных обязательствах не подтверждена.

С учетом изложенного, спорная рекламная информация нарушает пункт 6 часть 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального 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.

Отсутствие в спорной рекламе указания на ограничения и последствия введения процедуры банкротства и признания гражданина банкротом свидетельствует об отсутствии в рекламе части существенной информации о рекламируемой услуге, об условиях ее использования, что искажает смысл информации и вводит потребителей рекламы в заблуждение.

Таким образом, спорная рекламная информация нарушает часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных пунктами 2, 6 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

На основании пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель -изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из представленной ООО «Яндекс» информации следует, что

рассматриваемая рекламная информация была размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № 74008/17 от 20.10.2017, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «АДВ-сервис».

Исходя из информации, представленной ООО «АДВ-сервис» письмом от 05.12.2022 исх. № 681/22 (вх. № 7203 от 05.12.2022), следует, что рекламное объявление, ведущее на сайт Киров.банкротимся.рф, размещалось в аккаунтах Яндекс.Директ: e-17127859, e-17080936 с использованием Сервиса eLama. ООО <...> акцептовало оферту ООО «АДВ-сервис», размещенную в сети Интернет (номер договора в сервисе eLama 2022/05/27-639555-adv).

Комиссия неоднократно запрашивала у ООО <...> необходимые для рассмотрения дела документы и сведения (определения от 19.05.2023, от 14.06.2023, от 25.07.2023). Почтовая корреспонденция с указанными определениями ООО <...> не получена (возвращена в адрес Кировского УФАС с отметкой «возврат из-за истечения срока хранения»). Соответственно, запрошенные у Общества документы и сведения в Кировское УФАС России не представлены.

Исходя из сведений, содержащихся в выписке из ЕГРЮЛ в отношении ООО <...>, основным видом деятельности Общества является торговля оптовая за вознаграждение или на договорной основе (код ОКВЭД 46.1); к дополнительным видам деятельности Общества относятся, в том числе деятельность информационных агентств (код ОКВЭД 63.91), рекламная деятельность (код ОКВЭД 73.1).

Комиссия приходит к выводу, что имеющиеся в материалах дела документы и сведения не могут однозначно свидетельствовать о том, что ООО <...> является рекламодателем спорной рекламной информации (изготовителем/продавцом товара или лицом, определившим содержание рекламы).

Следовательно, достаточных оснований полагать, что именно ООО <...> нарушены требования пунктами 2, 6 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 Закона о рекламе у Комиссии не имеется.

Неустранимые сомнения относительно вины лица трактуются в пользу этого лица.

Материалами дела вина ООО <...> в нарушении рекламного законодательства не установлена, не подтверждена, иных виновных лиц не установлено.

Таким образом, несмотря на необходимые меры, предпринятые Комиссией в ходе рассмотрения дела, в течение сроков, установленных для рассмотрения дела, установить лицо, нарушившее законодательство о рекламе, не представилось возможным.

Учитывая изложенное, производство по делу № 043/05/5-505/2023 подлежит прекращению ввиду невозможности установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе.

На основании вышеизложенного и в соответствии с подпунктом «е» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее - Правила), рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 31 Правил.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом "е" пункта 40 Правил, Комиссия

О П Р Е Д Е Л И Л А:

Производство по делу № 043/05/5-505/2023 прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе.

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