

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 076/05/28-423/2020

«07» августа 2020 года

г.

Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «19» августа 2020 года.

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы, специалист-эксперт,

рассмотрев дело № 076/05/28-423/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламного сообщения без согласия абонента по сетям электросвязи с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

ИП, привлеченная к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, не явилась, о месте и времени рассмотрения дела уведомлена надлежащим образом.

ИП в материалы дела представлены письменные пояснения с приложением документов, подтверждающих свою позицию.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило обращение гр. о распространении 23.03.2020 в 10 часов 09 минут на абонентский номер смс-сообщения от отправителя с буквенным идентификатором «getzaim24» следующего содержания: «25 000 рублей БЕЗ ПРОЦЕНТОВ, получить за 5 минут – fin247.us/63oYMC».

Заявитель в обращении указал, что согласия на получение смс-сообщения на абонентский номер не предоставлял.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 и части 1, 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, представленные документы и пояснения ИП, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») рекламой является информация, распространяемая 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.

Содержащаяся в смс-сообщении информация обладает вышеперечисленными

признаками и, следовательно, является рекламой.

Объектом рекламирования являются услуги предоставления займа.

По информации, полученной от ПАО «МТС», буквенный идентификатор «getzaim 24», с которого было направлено рекламное смс-сообщение, соответствует номеру, который предоставлен индивидуальному предпринимателю по договору об оказании услуг связи № (для корпоративных клиентов) от 13.03.2020 в рамках услуги «МТС – Коммуникатор». Копия договора представлена в материалы дела.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Как указывает заявитель, согласия на получение рекламных сообщений на абонентский номер он не предоставлял.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 8.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что, поскольку Законом о рекламе не определен порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Комиссия Ярославского УФАС России не принимает представленные ИП анкету физического лица и согласие на обработку персональных данных в качестве надлежащего доказательства, подтверждающего выражение согласия на получение рекламы заявителем на основании следующего.

Изучив функционал сайта <https://getzaim24.ru>, Комиссией установлено, что для получения займа посетитель сайта должен нажать на активное окно «Получить деньги». Далее осуществляется автоматический переход в раздел «Оформление заявки на получение займа». В данном разделе Посетитель сайте должен заполнить регистрационную форму: указать номер телефона, адрес электронной почты, ввести сумму займа, фамилию, имя, отчество, дату рождения, пол. При этом функционалом сайта при оформлении заявки на получение займа не предусмотрена дача согласия лица на получение рекламы путем простановки каких-либо символов или другим способом.

Представленные ИП анкета и согласие на обработку персональных данных не содержат подписи заявителя. Доказательств их заполнения Заявителем на сайте также в материалы дела не представлено.

Таким образом, рассматриваемое рекламное смс-сообщение было направлено абоненту без предварительного согласия абонента на его получение, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 28 ФЗ «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).

В рассматриваемом рекламном сообщении не указано наименование или имя лица, оказывающего финансовую деятельность.

Согласно части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием 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 N 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.).

Поскольку в рассматриваемой рекламе не указан срок предоставления беспроцентных займов, то, в данном случае, усматриваются признаки нарушения части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно частям 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламодатель, а за нарушение положений части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно информации, размещенной на сайте <https://getzaim24.ru>, услугу подбора займов предоставляет ИП . По информации, полученной от ПАО «МТС», а также на основании сведений, размещенных на указанном сайте, рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП .

На основании изложенного Комиссия пришла к выводу о том, что рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы, нарушившим требования части 1 статьи 18, части 1, 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» является ИП.

В материалах дела отсутствуют доказательства о прекращении распространения ненадлежащей рекламы, следовательно, Комиссия приходит к выводу о целесообразности выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Ответственность за нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «25 000 рублей БЕЗ ПРОЦЕНТОВ, получить за 5 минут – fin247.us/63oYMC», распространенную по сетям электросвязи посредством смс-сообщения, 23.03.2020 в 10 часов 09 минут на абонентский номер от отправителя с буквенным идентификатором «getzaim24» без согласия абонента на его получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18, части 1, 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП (ИНН , ОГРНИП, фактический адрес:) предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: