Заявитель:

<...>

электронный адрес: <...>

Лицо, в действиях которого
содержатся признаки
нарушения законодательства
о рекламе:

<...>

представитель по
доверенности:

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 045/05/28-6/2021

30.04.2021 г.
Курган

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту - Курганское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Курганского УФАС России,

Члены комиссии:

<...> – заместитель начальника отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

<...> – старший государственный инспектор отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России,

рассмотрев дело № 045/05/28-6/2021 по факту размещения рекламного объявления с нарушением требований пункта 2 части 3 статьи 5, частей 13,

14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии в присутствии: представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...> (по доверенности № <...> от 09.07.2019г.),

в отсутствие надлежащим образом извещенного заявителя <...>,

УСТАНОВИЛА:

28.12.2020 года в Курганское УФАС России поступило заявление <...> (вх. №5598 от 28.12.2020 года) по факту распространения рекламной информации финансовых услуг, не соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заявитель сообщает, что в различных частях города Кургана, в местах, не предназначенных для размещения рекламных объявлений (заборы, столбы линий электропередач, стены и прочее), неустановленными лицами размещается реклама финансовых услуг, несоответствующая рекламному законодательству. В подтверждение доводов жалобы прилагает фотографии с фиксацией факта нарушения.

В тексте вышеуказанной рекламы сообщается об осуществлении деятельности, связанной с выдачей займа денежных средств. Согласно данному объявлению следует, что, обратившись по номеру телефона 8-902-590-74-11, который указан в тексте рекламы, имеется возможность получения займа денежных средств.

По информации, полученной от оператора связи ООО «Екатеринбург-2000» от 12.01.2021 года, указанный абонентский номер в рекламном объявлении +7-902-590-74-11 принадлежит физическому лицу – <...> (адрес регистрации: г. Курган, ул. <...>, кв. 30).

По результатам рассмотрения материалов Курганским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела № 045/05/28-6/2021 от 02.02.2021 г. года по признакам нарушения законодательства о рекламе, назначено дело к рассмотрению на 25.02.2021 года.

Вышеуказанным определением у <...> Курганским УФАС России были запрошены документы (сведения) относительно рассматриваемого дела. В адрес Курганского УФАС России документы не поступили.

Определениями Курганского УФАС России от 25.02.2021 г., 11.03.2021 г., 05.04.2021 г., 15.04.2021 г., 28.04.2021 г. рассмотрение дела откладывалось.

Исследовав материалы дела №045/05/28-6/2021, Комиссией Курганского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

В ходе рассмотрения дела специалистами отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России произведен осмотр рекламы по месту ее размещения, о чем составлен акт осмотра.

В ходе осмотра выявлено, что по адресу г. Курган, ул. Гоголя, д.108 на входной двери жилого дома размещена реклама следующего вида и содержания: «ДЕНЬГИ В ДОЛГ/НЕ СМОТРИМ КРЕДИТНУЮ ИСТОРИЮ! *<...> *Для оформления нужен только паспорт*Высокий процент одобрения...*».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе определено, что 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.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

Размещенная информация обладает всеми признаками рекламы, поскольку по своему содержанию, способу распространения адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к объекту рекламирования - предоставлению денежных средств в долг.

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 соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В пункте 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее – Закон о потребительском кредите (займе)) дано понятие потребительского кредита (займа).

Потребительский кредит (заем) – это денежные средства, предоставленные кредитором заемщику на основании кредитного договора, договора займа, в том числе с использованием электронных средств платежа, в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (далее – договор потребительского кредита (займа), в том числе с лимитом кредитования).

Согласно 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).

Соответственно, в случае выявления рекламы финансовых услуг или финансовой деятельности лица, не обладающего требуемыми законодательством лицензией, разрешением, аккредитацией, либо не включенного в соответствующий реестр или являющегося членом соответствующей саморегулируемой организации, такая реклама подлежит пресечению.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 3 Закона о потребительском кредите (займе), профессиональная деятельность по предоставлению займов – деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме.

Согласно статье 4 Закона о потребительском кредите (займе) профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Таким образом, правом заниматься профессиональной деятельностью по предоставлению кредитов и займов наделен ограниченный круг лиц.

Из изложенного следует, что лица, если они зарегистрированы в качестве индивидуального предпринимателя или непрофессионального участника финансового рынка, осуществляющие профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, по своей организационно – правовой форме не относятся к субъектам, наделенным правом осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов.

В тексте вышеуказанной рекламы, содержащей информацию следующего содержания: «ДЕНЬГИ В ДОЛГ*НЕ СМОТРИМ КРЕДИТНУЮ ИСТОРИЮ! *телефон <...> * Для оформления нужен только паспорт *Высокий процент одобрения» содержится указание на возможность получения «Денег в долг», что дает

основание потребителям предполагать, что лицо, разместившее указанную рекламу, осуществляет именно профессиональную деятельность по предоставлению потребительского кредита (займа).

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 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.

В соответствии с частью 13 статьи 28 ФЗ Закона о рекламе, реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Законом о потребительском кредите (займе), не допускается.

Частью 14 статьи 28 Закона о рекламе установлено, что если оказание банковских, страховых и иных финансовых услуг или осуществление финансовой деятельности может осуществляться только лицами, имеющими соответствующие лицензии, разрешения, аккредитации либо включенными в соответствующий реестр или являющимися членами соответствующих саморегулируемых организаций, реклама указанных услуг или деятельности, оказываемых либо осуществляемой лицами, не соответствующими таким требованиям, не допускается.

Антимонопольным органом установлено, что согласно государственному реестру Микрофинансовых организаций, размещенному на официальном сайте ЦБ России (<http://cbr.ru>), <...> в государственном реестре Микрофинансовых организаций по состоянию на 17.11.2020 года не состоял.

По информации, полученной от оператора связи указанный абонентский номер в рекламном объявлении +<...> принадлежит физическому лицу <...> (адрес регистрации: г. Курган, ул. <...>).

Исходя из информации вышеуказанной рекламы, <...> не является финансовой организацией, наделенной правом осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов.

При рассмотрении дела представитель <...> – <...> поддержал письменные пояснения, представленные в материалы дела, не признал нарушение рекламного законодательства Российской Федерации в спорной рекламе, пояснил, что телефонным номером <...><...> никогда не пользовался. Как выяснилось в ходе проверочных мероприятий, указанный номер телефона действительно был оформлен на имя <...> , но находился в пользовании третьих лиц, о чем <...> не было известно до поступления в его адрес

информации, предоставленной УФАС России по Курганской области. В настоящее время данный вопрос урегулирован с третьими лицами и <...> больше не находится в договорных отношениях с компанией сотовой связи. <...> не имеет никакого отношения к рекламной продукции и ее размещению в различных частях города Кургана, так же как не является изготовителем и распространителем данной рекламы, то есть не является субъектом вменяемого ему правонарушения.

Вместе с тем, Комиссия Курганского УФАС России признает доводы представителя <...> не обоснованными, так как в материалах дела имеется договор от 01.07.2019 года № 65-360202, заключенный между ООО «Екатеринбург-2000» и <...> Согласно данному договору номер телефона +<...> зарегистрирован на абонента <...>

Персональные данные - это любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных) (пункт 1 статья 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее - Закон №152-ФЗ).

Как следует из положений статьи 8 Закона № 152-ФЗ, к персональным данным можно отнести фамилию, имя, отчество, год и место рождения, адрес, абонентский номер, сведения о профессии и иные персональные данные, то есть ту информацию, которая позволяет идентифицировать конкретного человека. При этом приведенный перечень является открытым.

Абонентский номер и адрес электронной почты могут быть признаны персональными данными в том случае, когда такая информация относится к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу. Например, абонентский номер, принадлежащий юридическому лицу, не может рассматриваться в качестве персональных данных (Письмо Минкомсвязи России от 07.07.2017 № П11-15054-ОГ).

Таким образом, номер телефона будет являться персональными данными, если он зарегистрирован на определенное физическое лицо, что позволит идентифицировать конкретного человека.

Бездействие со стороны <...> по защите своих персональных данных (принадлежащий номер телефона <...> , указанный в рекламе финансовых услуг), свидетельствует об отсутствии нарушения таких прав в результате того, что субъекты персональных данных не только осведомлены о таком использовании, а также одобряют его, но и заинтересованы в распространении спорной информации, приносящей доход от оказания рекламируемых услуг.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 2 части 3 статьи 5, частями 13, 14 статьи 28 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Частью 7 статьи 38 Закона о рекламе установлена ответственность на рекламодателя за нарушение требований, установленных частью 13 статьи 28 Закона о рекламе.

Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем является владелец абонентского номера, указанного в рекламе – <...>.

Поскольку рассматриваемая рекламная информация распространялась в период с декабря 2020 года по февраль 2021 года, при этом заявителем в материалы дела не представлены сведения о продолжении распространения данной рекламы в настоящее время, а Управлением самостоятельно такое распространение не установлено, поскольку необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42-47 Правил, Комиссия Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, следующего содержания: «ДЕНЬГИ В ДОЛГ/НЕ СМОТРИМ КРЕДИТНУЮ ИСТОРИЮ! *...> *Для оформления нужен только паспорт*Высокий процент одобрения*», поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5, части 13, 14 статьи 28 Закона о рекламе.
2. Предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства Российской Федерации не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 37 Закона о рекламе решение, предписание могут быть оспорены в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания.

Решение изготовлено в полном объеме **18 мая** 2021 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...> <...>