

Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе"

О признании рекламы ненадлежащей

**Общество с ограниченной
ответственностью**

Микрофинансовая компания

«Центр финансовой поддержки»

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу №052/05/28-1035/2021

Резолютивная часть решения объявлена 24 июня 2021 года.

Решение в полном объеме изготовлено 01 июля 2021 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

<...> - Председатель Комиссии,
<...> - член Комиссии,
<...> - член Комиссии,

рассмотрев дело №052/05/28-1035/2021, возбужденное по обращению потребителя рекламы — <...> (вх.№4146-ЭП/21 от 18.02.2021) в отношении Общества с ограниченной ответственностью Микрофинансовая

компания «Центр финансовой поддержки» (ИНН <...>; ОГРН<...>) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в отсутствие сторон, уведомленных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение <...> . по поводу рекламы финансовых услуг, распространенной на телефонный номер заявителя без предварительного согласия абонента.

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 16.04.2021 возбудило дело №052/05/28-1035/2021 в отношении рекламораспространителя — ООО «МФК «ЦФП» по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что в распространенной рекламе финансовых услуг выявлены признаки нарушения части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе», Нижегородское УФАС России ходатайствовало перед ФАС России о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ООО МФК «ЦФП» по признакам нарушения части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

20.04.2021 ФАС России наделила Нижегородское УФАС России соответствующими полномочиями.

В связи с этим, Определением от 13.05.2021 рекламное сообщение дополнительно квалифицировано как содержащее части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела по существу состоялось 24 июня 2021 года.

О времени и месте рассмотрения дела стороны уведомлены надлежащим образом.

Изучив материалы дела, представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

18.02.2021 в 14:32 на телефонный номер заявителя +<...> с буквенного номера «VIVADENGI» поступило смс-сообщение следующего

содержания: «*Vam predodobren zaym 50 000 rub na 12 mes.! Pogasite zaym na specialnyh usloviyah I pereplata budet ravna 0%! Tel. <...> ООО МФК ЦФП*».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования — товар, средство индивидуализации, 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 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Сообщение направлено на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования — ООО МФК «ЦФП», товаром, в данном случае, является займ, предоставляемый Обществом.

Таким образом, рассматриваемое сообщение отвечает определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

Согласно части 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

По утверждению заявителя, своего согласия на получение рекламы он не давал.

Таким образом, реклама распространена в отсутствие согласия заявителя, следовательно, противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 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 рассматриваемом рекламном сообщении указана часть условий предоставления займа, а именно: сумма — 50 000 рублей, срок — 12 месяцев, процент — 0% (в случае погашения займа на специальных условиях).

Иные существенные условия, влияющие на полную стоимость займа, в рекламном сообщении отсутствуют.

Таким образом, рекламное сообщение противоречит требованиям части 1 статьи 18 и части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

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

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель — это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из содержания рекламного сообщения, рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемого рекламного сообщения является Общество с ограниченной ответственностью Микрофинансовая компания «Центр финансовой поддержки».

Таким образом, реклама, распространенная ООО МФК «ЦФП» противоречит требованиям части 1 статьи 18 и части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В отзыве по делу (вх.№13111-ЭП/21 от 06.05.2021; вх.№17623-ЭП/21 от 15.06.2021) ООО МФК «ЦФП» сообщило, что телефонный номер +7-903-058-22-08, на который поступило рассматриваемое смс-сообщение, предоставлен Обществу <...> как личный контактный номер в разделе «Заявка на займ» на официальном сайте Общества в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <...>

Заявителем заполнены информационные поля (указан номер телефона и ФИО) и проставлены отметки, подтверждающие согласие на обработку персональных данных и согласие на получение от Общества информации о получении займа, в связи с чем Обществом было направлено смс-сообщение на номер телефона +<...>, с целью предоставления информации — предложения продуктов Общества в связи с запросом потенциального заемщика на получение указанной информации. После заполнения информационных полей потенциальным заемщиком, сообщение с информацией с условиями, на которых возможна выдача займа, было автоматически сформировано и направлено на указанный им номер телефона.

По утверждению ООО МФК «ЦФП», <...> выразил свое согласие на обработку персональных данных на сайте <https://www.vivadengi.ru/zayavka/zayavka.html> при заполнении информационных полей, проставление отметки «я согласен на обработку персональных данных», является обязательным.

Рассмотрев заявленные доводы ответчика по делу, Комиссия считает их несостоятельными в силу следующего.

Из анализа представленных документов следует, что <...> оставил заявку на сайте <https://www.vivadengi.ru/zayavka/zayavka.html> **25 декабря 2020 года в 09 часов 11 минут**, в то время как рассматриваемое смс-сообщение поступило на телефонный номер заявителя +<...> **18 февраля 2021 года в 14 часов 32 минуты**. Как следует из снимка экрана раздела «заявка на займ», представленного ООО МФК «ЦФП», при заполнении заявки на консультацию информация по продуктам компании направляется **в ближайшее время**.

В связи с этим, утверждение Общества о том, что сообщение сформировано автоматически и направлено в ответ на запрос потенциального клиента, противоречит обстоятельствам рассматриваемого дела, а также внутренним документам Общества (размещенными на официальной странице ООО МФК «ЦФП» в сети Интернет по адресу <https://www.vivadengi.ru/>), в соответствии с которыми «кредитор принимает решение о предварительном согласовании условий договора, указанных в заявлении — анкете, или отказе в заключении договора с заемщиком в течение 1 (одного) часа, а в особых случаях не позднее 5 (пяти) рабочих дней с момента получения заявления — анкеты от заемщика» (пункт 3.5 Правил предоставления потребительских займов Общества с ограниченной ответственностью Микрофинансовой компании «Центр финансовой поддержки», утвержденных Генеральным директором ООО МФК «ЦФП» <...> от 01.04.2020).

Довод ООО МФК «ЦФП» относительно наличия согласия <...> на получение рекламы является несостоятельным в силу следующего.

Заявка на займ, размещенная по адресу <https://www.vivadengi.ru/zayavka/zayavka.html> , состоит из следующих полей:

- фамилия, имя, отчество;
- номер телефона;
- время для связи / интересующий вопрос.

Для отправки заявки клиенту необходимо дать согласие (поставить отметки) на обработку персональных данных, а также согласие на получение рекламной информации в следующем виде: *«Я, действуя свободно, по своей воле и в своем интересе, информировано и сознательно без влияния заблуждения, обмана, насилия, угроз или иных неблагоприятных обстоятельств, даю ООО МФК «ЦФП» согласие на обработку моих персональных данных...»; «Я даю свое согласие на получение информации о продуктах и другой (в том числе рекламной) информации любым из способов связи по усмотрению ООО МФК «ЦФП...».*

При этом, заполнение указанных полей является обязательным.

Согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 11.11.2019 №ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушений ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Кроме того, согласие, представленное ООО МФК «ЦФП» Комиссия

Нижегородского УФАС России не может признать надлежащим, поскольку, не приняв изложенные условия (не согласившись на получение рекламы), клиент не может направить заполненную анкету.

Таким образом, реклама, распространенная ООО МФК «ЦФП» 18.02.2021 в 14:32 на телефонный номер заявителя +<...> с буквенного номера «VIVADENGI», противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Позиция ООО МФК «ЦФП» относительно нарушения части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» Обществом не представлена.

Проанализировав документы, размещенные на официальном сайте ООО МФК «ЦФП» (<...>): «Правила предоставления потребительских займов Общества с ограниченной ответственностью Микрофинансовой компании «Центр финансовой поддержки» и «Общие условия договора потребительского займа Общества с ограниченной ответственностью Микрофинансовой компании «Центр финансовой поддержки», Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Исходя из нормы части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе» в рекламе, связанной с предоставлением кредита, пользованием им и погашением кредита, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, эта реклама должна содержать все остальные условия, определяющие фактическую стоимость кредита для заемщика.

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 рассматриваемом рекламном сообщении указана сумма — 50 000 рублей, срок — 12 месяцев, а также процент, равный 0% при условии займа на специальных условиях. погашения

В соответствии с пунктом 1.5 Общих условий договора потребительского займа Общества с ограниченной ответственностью Микрофинансовой компании «Центр финансовой поддержки» пределы сумм займа, сроки возврата займа, диапазоны значений полной стоимости потребительского займа и процентные ставки за пользование займом утверждаются приказом генерального директора Кредитора, включаются в Общие условия и размещаются в местах доступных для

ознакомления: в Отделениях Кредитора и на Сайте Кредитора — <http://vivadengi.ru>.

Как следует из Приложения №1 к Общим условия потребительских займов ООО МФК «ЦФП» «Пределы сумм займа, сроки возврата, периодичность платежей, процентные ставки и диапазоны значений полной стоимости потребительского займа», при заключении договора сроком на 12 месяцев на сумму до 50 000 рублей процентная ставка в день составит 0,360%, диапазоны значений полной стоимости займа в процентах годовых от 191,097% — 193,015%.

В рекламном сообщении отсутствует информация о том, какие специальные условия необходимо выполнить для того, чтобы процентная ставка была равна 0%. Кроме того, в рекламном сообщении также не указана процентная ставка в процентах годовых при погашении займа на общих условиях.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что реклама ООО МФК «ЦФП» противоречит также требованиям части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что реклама ООО МФК «ЦФП», распространенная 18.02.2021 в 14:32 на телефонный номер заявителя +<...> с буквенного номера «VIVADENGI» без предварительного согласия, противоречит требованиям части 1 статьи 18 и части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что в материалы дела не представлены доказательства о прекращении нарушения рекламного законодательства, Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать Обществу предписания об устранении выявленных нарушений.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО МФК «ЦФП», распространенную 18.02.2021 в 14:32 на телефонный номер заявителя +<...> с буквенного номера «VIVADENGI» без предварительного согласия, поскольку это противоречит требованиям части 1 статьи 18 и части 3 статьи 28 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО МФК «ЦФП» предписания об устранении выявленных нарушений рекламного законодательства.
3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

2021-15324