

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/05/5-10950/2019

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «04» декабря 2019 года
В полном объеме решение изготовлено «05» марта 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России, Комиссия антимонопольного органа, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...>а,

членов Комиссии: <...>ой, <...>ой,

рассмотрев дело № 077/05/5-10950/2019 по признакам нарушения ООО «Витакон» (ОГРН 1157451003973, ИНН/КПП 7451388149/745101001) пункта 1 части 4, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие представителей ООО «Мэйл.Ру», ООО «Витакон» (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/05/5-10950/2019 возбуждено в отношении ООО «Витакон» на основании заявления физического лица относительно распространения 18.07.2019 в социальной сети «ВКонтакте» рекламы «Списания долгов».

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Витакон» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 23.03.2015 за основным государственным регистрационным номером 1157451003973; ИНН/КПП 7451388149/745101001.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе под рекламой понимается 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является 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.

Спорная реклама была распространена в социальной сети «ВКонтакте» в сети «Интернет» в виде рекламного баннера и содержала, в том числе следующие сведения: «Просрочен кредит? Кредиты можно списать. Должник с 2019 года может избавиться от долга более 300 000 руб. по закону. Узнайте как...», а также изображения людей, под которыми указана сумма списанных таким способом денежных средств.

Размещение указанной рекламы подтверждается скриншотами экрана мобильного телефона, представленными заявителем.

Получатели спорной рекламы заранее не персонифицированы непосредственно в рассматриваемой информации. Такая информация создана и адресована неопределенному лицу, может быть воспринята любым потребителем.

Согласно информации, представленной ООО «Мэйл.ру», спорная реклама размещалась в периоды: с 26.04.2019 по 30.04.2019, с 24.05.2019 по 27.05.2019, с 31.05.2019 по 24.07.2019, с 09.08.2019 по 12.08.2019, с 30.08.2019 по 09.09.2019.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средство 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из содержания рекламы, в данном случае объектом рекламирования являются юридические услуги по финансовому сопровождению физических лиц.

Таким образом, рассматриваемая информация отвечает всем признакам рекламы: распространена в социальной сети и адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования. Указанный вывод сторонами по делу не оспаривается.

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.

Исходя из содержания спорной рекламы представляется очевидным, что она преследует цель привлечения внимания потребителей к процедуре банкротства физических лиц. При этом, использование в спорной рекламе фраз «кредит можно списать», «должник...может избавиться от долга...» создает впечатление о гарантированном освобождении от долгов без указания на последствия процедуры банкротства. Вместе с тем, решение о введении в отношении гражданина процедуры банкротства в соответствии с положениями

Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Закон о банкротстве) принимает суд, который также может и отказать во введении процедуры банкротства.

Согласно части 1 статьи 213.4 Закона 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.

Согласно части 2 статьи 213.4 Закона о банкротстве 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 Закона о банкротстве в случае признания гражданина банкротом арбитражный суд вправе вынести определение о временном ограничении права на выезд гражданина из Российской Федерации.

Положениями статьи 213.25 Закона о банкротстве установлено следующее.

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 Закона о банкротстве).

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

Согласно части 3 статьи 213.28 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 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.

Согласно части 2 статьи 213.30 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 Закона о банкротстве, 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 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 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.

Согласно части 2 статьи 216 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.

Предметом рассмотрения дела является реклама, распространяемая в социальной сети «ВКонтакте», потребителями которой являются представители самых разных слоев общества, социального положения, образования и возраста. Важным является то, как воспринимается потребителями рекламная

информация.

Рассматриваемая реклама подается исключительно в позитивном контексте с изображением радостных людей, которые избавились от долга, в связи с чем такая реклама позиционируется как беспроблемное освобождение от долгов 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 текста рекламы следует, что подав на банкротство, гражданину гарантировано освобождение от долгов, в то время, как указано выше, решающее значение имеет суд.

Вместе с тем, согласно Закону 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 соответствии с документами и пояснениями, представленными ООО «Витакон», при клике на рекламное объявление происходил переход на страницу сайта в сети «Интернет» по адресу: <https://vitakon24.ru/>, на которой содержалась анкета, заполнив которую, пользователь перенаправлялся на ООО «Витакон», где мог ознакомиться с деятельностью Общества, в том числе оказываемыми им услугами.

Комиссией установлено, что в начале указанной анкеты содержится текст «Ваш долго более 300 000 руб.? Спишите его законно!», что в совокупности с текстом самого рекламного объявления, включая тот позитивный контекст, в котором оно подается, в отсутствие существенной информации об условиях и последствиях введения процедуры банкротства в отношении физических лиц, свидетельствует об искажении смысла информации и введении в заблуждение потребителей рекламы.

В целях установления возможности указанной рекламы ввести в заблуждение потребителей ввиду недостаточности существенной информации спорная реклама была вынесена на обсуждение Экспертного совета,

большинство членов которого высказались за то, что данная реклама может ввести в заблуждение потребителей рекламы. Таким образом, рассматривая рекламу в совокупности и учитывая решение Экспертного совета, Комиссия Московского УФАС России приходит к однозначному выводу о введении в заблуждение потребителей рекламы «Списание долгов», распространяемой в социальной сети «ВКонтакте».

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 5 Закона о рекламе реклама не должна побуждать к совершению противоправных действий.

Текст рассматриваемой рекламы содержит следующее: «Просрочен кредит? Кредиты можно списать. Должник с 2019 года может избавиться от долга более 300 000 руб. по закону. Узнайте как...». Указанный текст сопровождается фотографиями пары улыбающихся мужчины и женщины в сопровождении текста «списано 427 тр.», пары улыбающихся мужчины и женщины предпенсионного возраста в сопровождении текста «списано 580 тр.», семьи из трех улыбающихся человек, включая ребенка, в сопровождении текста «списано 1355 тр.».

Согласно пункту 1 статьи 819 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты за пользование ею, а также предусмотренные кредитным договором иные платежи, в том числе связанные с предоставлением кредита.

Согласно статье 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Вместе с тем, рассматриваемая реклама в совокупности ее текстовой и изобразительной частью привлекает внимание потребителей возможностью неисполнения взятых на себя договорных обязательств путем «законного» списания имеющихся долгов, что в целом побуждает потребителей изначально отказаться от необходимости оплаты кредита, несмотря на имеющуюся в силу договора и закона на то обязанность.

Согласно пояснениям ООО «Витакон» Общество не согласо с подобной интерпретацией данной рекламы, поскольку упоминание в тексте рекламы на «законное» списание долга априори исключает его незаконный характер. Более того, Общество исключает побуждение потребителей рекламы к совершению противоправных действий в виде отказа от исполнения финансовых обязательств, поскольку потребителю предлагаются услуги по консультированию, юридическому сопровождению его действий в целях, чтобы потребитель понес ответственность но в размере не более, чем предусмотрено законодательством.

В свою очередь, Комиссия оценивает довод ООО «Витакон» как несостоятельный, поскольку Общество и может подразумевать рекламу тех

услуг, которые оно в итоге предложит физическому лицу, между тем по факту содержание рекламы акцентируется на абсолютной возможности физического лица-должника избавиться от кредита, что среди некоторых категорий людей может быть расценено как побуждение «брать кредиты и не отдавать». Одновременно Комиссия обращает внимание, что квалификация рекламы в соответствии с положениями пункта 1 части 4 статьи 5 Закона о рекламе происходит исходя из фактической направленности рекламы по воздействию на потребителя независимо от субъективной оценки каждого потребителя в отдельности, и в контексте вышеизложенных обстоятельств в рассматриваемом случае оценивается антимонопольным органом как призывающая к избежанию исполнения кредитных обязательств и избавления от долга.

На основании изложенного при распространении поименованной рекламы установлено нарушение пункта 1 части 4, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 4, части 7 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно документам и сведениям, представленным сторонами по делу, рассматриваемая реклама была распространена в соответствии с договором № ТТ-1964274 от 03.03.2017, заключенным с ООО «Витакон» (далее — Договор).

В соответствии с пунктом 1 Договора ООО «Мэйл.Ру» обязуется за вознаграждение, размер и порядок уплаты которого определяется в соответствии с условиями Договора, предоставить ООО «Витакон» возможность самостоятельно размещать рекламные материалы в Информационном пространстве ООО «Мэйл.Ру» посредством системы, а ООО «Витакон» своевременно оплатить оказанные услуги.

В соответствии с пунктом 4 Договора услуга размещения оказывается путем предоставления ООО «Витакон» возможности самостоятельно размещать рекламные материалы в Информационном пространстве ООО «Мэйл.Ру», в рамках выделенного ему системой места размещения, при условии соблюдения ООО «Витакон» требований ООО «Мэйл.Ру», законодательства Российской Федерации и норм международного права. Размещение рекламных материалов, производится в соответствии с параметрами системы, которые находятся по адресу: <https://target.my.com/agency/doc> и определяют условия размещения рекламных материалов.

Согласно пункту 2.6 Правил оказания рекламных услуг для рекламных агентств, размещенных по адресу: <https://target.my.com>, рекламные материалы, предоставляемые Рекламодателем и контент интернет-пространства Рекламодателя и/или Клиента, на которое ведет Активная ссылка, не должны нарушать условия договора, настоящие Правила и Правила Компании, законодательство Российской Федерации и законодательство той страны, на

которую планируется показ рекламных материалов, предоставленных Рекламодателем, противоречить внутренней политике Компании, деловым интересам, а также целям, на достижение которых направлены усилия Компании.

Согласно пункту 4.2.4 Правил оказания рекламных услуг для рекламных агентств ООО «Витакон» обязано не размещать рекламные материалы, нарушающие Договор и п. 2.6 настоящих Правил.

Согласно пункту 5.1.3 Правил оказания рекламных услуг для рекламных агентств ООО «Мэйл.Ру» вправе отказать или приостановить/прекратить размещение рекламных материалов в случае обнаружения, что подлежащие размещению/размещаемые материалы нарушают п. 2.6 настоящих Правил.

На основании изложенного установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы, а равно лицом, определившим ее содержание является ООО «Витакон». Доказательств обратного ООО «Витакон» не представлено.

Таким образом, в действиях ООО «Витакон» установлено нарушение пункта 1 части 4, части 7 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в периоды: с 26.04.2019 по 30.04.2019, с 24.05.2019 по 27.05.2019, с 31.05.2019 по 24.07.2019, с 09.08.2019 по 12.08.2019, с 30.08.2019 по 09.09.2019 в социальной сети «Вконтакте» информационной-коммуникационной сети Интернет рекламы «Просрочен кредит? Кредиты можно списать. Должник с 2019 года может избавиться от долга более 300 000 руб. по закону. Узнайте как...».

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о

рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Витакон» предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе, а также ООО «Мэйл.Ру» предписания о прекращении распространения рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Витакон» нарушившим пункт 1 части 4, часть 7 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в периоды: с 26.04.2019 по 30.04.2019, с 24.05.2019 по 27.05.2019, с 31.05.2019 по 24.07.2019, с 09.08.2019 по 12.08.2019, с 30.08.2019 по 09.09.2019 в социальной сети «ВКонтакте» информационной-коммуникационной сети Интернет рекламы «Просрочен кредит? Кредиты можно списать. Должник с 2019 года может избавиться от долга более 300 000 руб. по закону. Узнайте как...», в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, когда при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы, и которая побуждает к совершению противоправных действий.

2. Выдать ООО «Витакон» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Мэйл.Ру» предписание о прекращении распространения рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд г. Москвы в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>a

<...>a