ООО Информационный центр

«XXI век»

Никитинская ул., д.42, оф.914

Бизнес-центр «БИК-1»

г. Воронеж, 394018

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-20/2021

Решение в полном объеме изготовлено 15 апреля 2021г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – руководитель управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...>– специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/18-20/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством звонка на номер заявителя, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – ООО «Информационный центр «XXI век»,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-20/2021 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина РФ о поступлении на мобильный телефон звонка с нежелательной рекламой финансовых услуг: «... одобрить до 100 тысяч рублей только по паспорту без переплаты. Для получения денег на карту за 10 минут нажмите цифру 1, если вам не нужны деньги нажмите 0», без предварительного согласия.

Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признано ООО «Информационный центр «XXI век». Рассмотрение дела назначено на 16.02.2021г.

Согласно п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020г. № 1922 (далее – Правила) дело рассматривается антимонопольным органом в течение одного месяца со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

16.02.2021г. и 16.03.2021г. в связи с отсутствием в материалах дела доказательств надлежащего извещения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Информационный центр «XXI век», рассмотрение дела отложено на 15.04.2021г.

ООО «Информационный центр «XXI век» определение об отложении дела от 16.03.2021г., направленное по месту нахождения юридического лица, не получено.

Вместе с тем, согласно статье 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

15.04.2021г. ООО «Информационный центр «XXI век» и заявитель на рассмотрение дела не явились, о дате и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом, что в силу п.31 Правил не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

Комиссия, изучив материалы дела, дав им надлежащую оценку, установила следующее.

Согласно материалам дела 13.04.2020г. в 16:22 на абонентский номер заявителя + <...> поступил звонок без предварительного согласия с абонентского номера +7-912-099-83-15 с нежелательной рекламой финансовой услуги.

Заявителем представлена запись телефонного разговора, а также детализация абонентского номера, которыми подтверждается поступление вышеуказанного звонка.

Согласно записи телефонного разговора, заявителю сообщается следующая информация: «... одобрить до 100 тысяч рублей только по паспорту без переплаты. Для получения денег на карту за 10 минут нажмите цифру 1, если вам не нужны деньги нажмите 0».

В соответствии со ст.3 Федерального 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 п.2 ст.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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к оказываемой финансовой услуге, а именно предоставление займа на сумму до 100 тысяч рублей.

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального закона «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.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Заявитель указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, абонентский номер +7-912-099-83-15 принадлежит оператору ОАО «МТТ».

По информации, предоставленной ОАО «МТТ» следует, что абонентский номер +7-912-099-83-15 выделен ООО «Информационный центр «XXI век» (ИНН 3664091385, ОГРН 1083668023229) на основании договора №727-GNEZDO-19/29 от 11.10.2019г.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с представленными материалами, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Информационный центр «XXI век» (ИНН 3664091385, ОГРН 1083668023229).

В соответствии с п.49 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, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Доказательства, свидетельствующие о прекращении распространения рассматриваемой рекламы указанным способом, в материалах дела отсутствуют.

В соответствии с п.2.3.5. договора №727-GNEZDO-19/29 от 11.10.2019г. ООО «Информационный центр «XXI век» обязано не использовать услуги с нарушением законодательства Российской Федерации, в том числе, но не ограничиваясь для распространения рекламы без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы (спам).

В связи с тем, что ООО «Информационный центр «XXI век» почтовую корреспонденцию по юридическому адресу не получает, Комиссия считает необходимым проинформировать оператора связи ОАО «МТТ», которому выделен абонентский номер +7-912-099-83-15, с которого осуществлен звонок заявителю, о нарушении ООО «Информационный центр «XXI век» п.2.3.5. договора №727-GNEZDO-19/29 от 11.10.2019г. и о необходимости принятия мер по данному факту.

Согласно ч.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно п.6 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае истечения сроков давности привлечения к административной ответственности.

Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе установлен ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ и составляет один год.

В соответствии с ч.1 ст.4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное ст.14.3 КоАП РФ, начинается исчисляться со дня совершения административного правонарушения.

Согласно правовой позиции, изложенной в п.5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за

нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинается течь с момента совершения такого правонарушения.

Установлено, что нарушение ООО «Информационный центр «XXI век» законодательства Российской Федерации о рекламе совершено 13.04.2020г.

Установленный ч.1 ст.4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения ООО «Информационный центр «XXI век» к административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истек.

Поскольку срок давности для привлечения ООО «Информационный центр «XXI век» к административной ответственности истек, возбуждение административного дела не представляется возможным.

На основании изложенного и руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.42-47, п.49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «... одобрить до 100 тысяч рублей только по паспорту без переплаты. Для получения денег на карту за 10 минут нажмите цифру 1, если вам не нужны деньги нажмите 0», распространенную 13.04.2020г. на абонентский номер заявителя посредством звонка, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Информационный центр «XXI век» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>