

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/18-136/2021

Резолютивная часть решения по делу оглашена 20.05.2021 г. Смоленск

Решение изготовлено в полном объеме 01.06.2021

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

председатель
Комиссии: <...> – руководитель Смоленского УФАС России;

члены
Комиссии: <...> – специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и
рекламы Смоленского УФАС России;

<...> – ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного
контроля и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 067/05/18-136/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством использования телефонной связи без предварительного согласия абонента, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...> (место нахождения: <...>), при этом в отношении <...> Комиссия пришла к выводу о том, что имеются основания для вывода о том, что данное лицо следует признать извещенным о дате, времени и месте рассмотрения дела,

- заявителя – <...>, извещенного в установленном порядке о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено Смоленским УФАС России определением о возбуждении дела № 067/05/18-136/2021 от 08.04.2021 г. по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе на основании жалобы <...> о том, что 26.01.2021 в 11:42, 01.02.2021 в 12:26 и 08.02.2021 в 14:44 на его абонентский номер +<...> от отправителя «<...>» поступили SMS-сообщения с рекламой финансовых услуг.

Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 22.04.2021 рассмотрение дела было продлено до 08.06.2021 и назначено к рассмотрению на 20.05.2021.

Данное определение было направлено <...> по адресу его места жительства, при этом согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80090359677554 на назначенную дату осуществлен возврат почтового уведомления после неудачной попытки вручения по основанию «возврат отправителю по иным обстоятельствам».

Как указано выше, на рассмотрение настоящего дела 20.05.2021 <...>. и заявитель <...>, либо их представители, не явилась.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия 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.

Таким образом, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России 20.05.2021 следует признать, что <...> надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела № 067/05/18-136/2021.

Согласно материалам дела, 08.02.2021 в Смоленское УФАС России обратился <...> с жалобой о том, что 26.01.2021 в 11:42, 01.02.2021 в 12:26 и 08.02.2021 в 14:44 на его абонентский номер <...> от отправителя «<...>» поступили SMS-сообщения с рекламой следующего содержания: «Отказали в кредите? Выдадим новый!! Без залога! Быстро! Спешите:<https://m.stream.ru/A3VKak>. ООО МКК «Джет Мани Микрофинанс». «Отказали в кредите? Для Вас кредит без залога! Одобрение за 15 минут! <https://m.stream.ru/Aw1Jnn>». «Закончились деньги? Мы поможем! Получите деньги за 15 минут! Успейте: <https://m.stream.ru/ALOBOa>»; к заявлению прилагались скриншот телефона с указанной рекламой, а также детализация абонентского номера, которыми подтверждается поступление вышеуказанных сообщений.

В тексте рекламного SMS-сообщения указан адрес Интернет-сайта: «<https://m.stream.ru/A3VKak>», «<https://m.stream.ru/Aw1Jnn>», «<https://m.stream.ru/ALOBOa>».

При поиске сведений по ссылкам «<https://m.stream.ru/A3VKak>», «<https://m.stream.ru/Aw1Jnn>», «<https://m.stream.ru/ALOBOa>», указанным в смс-сообщениях, в поисковой системе Google происходит переадресация на страницы Интернет-ресурсов «money-star.ru», «rocketcash.ru», на которых присутствует информация «Вам подобраны следующие займы:..» и «Подбора онлайн займов».

В соответствии с информацией, представленной ООО «<...>», администратором доменных имен «money-star.ru», «rocketcash.ru» в соответствии с регистрационными данными является <...> (место жительства: <...>).

Согласно пунктам 1 – 4 и 7 статьи 3 Закона о рекламе:

- реклама – это 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;

- объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и(или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие на привлечение внимания к которым направлена

реклама;

- товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

- ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

- рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно части 1 статьи 18 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона, несет рекламораспространитель.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», поскольку она не персонифицирована, направлена на привлечение внимания к оказываемым финансовым услугам.

При этом, согласно пункту 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 рекламораспространителя.

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 рекламораспространителя.

Заявитель указал, что согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

При этом, согласно материалам дела, рекламораспространителем спорных смс-сообщений с вышеуказанной рекламой является <...>.

Каких-либо пояснений, документов, доказательств относительно указанных выше обстоятельств, <...> в Смоленское УФАС России не представил, в связи с чем Комиссия приходит к выводу о том, что лицом, допустившим нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе по указанным заявителем фактам является <...>

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 47 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 рекламу следующего содержания: *«Отказали в кредите? Выдадим новый!! Без залога! Быстро! Спешите: <https://m.stream.ru/A3VKak>. ООО МКК «Джет Мани Микрофинанс». «Отказали в кредите? Для Вас кредит без залога! Одобрение за 15 минут! <https://m.stream.ru/Aw1Jnn>». «Закончились деньги? Мы поможем! Получите деньги за 15 минут! Успейте: <https://m.stream.ru/AL0BOa>»,* распространяемую <...> по сети подвижной радиотелефонной связи путем направления SMS-сообщения 26.01.2021 в 11:42, 01.02.2021 в 12:26 и 08.02.2021 в 14:44 на номер заявителя <...> без предварительного согласия на то абонента, ненадлежащей; рекламораспространителя - <...> (место жительства: <...>) нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать <...> (место жительства: <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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