

РЕШЕНИЕ

по делу № 029/05/18-948/2023

Резолютивная часть оглашена «12» декабря 2023 года

Решение в полном объеме изготовлено «25» декабря 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии

-

(удалено)

Заместитель руководителя — начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

Члены Комиссии:

-

(удалено)

Главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

-

(удалено)

Главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

рассмотрев материалы дела № 029/05/18-948/2023, возбужденного в отношении (удалено) по признакам нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), в отсутствие законного представителя Общества, в отсутствие Заявителя, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, руководствуясь ст. 36 Закона о рекламе, п. 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Закона о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее — Правила рассмотрения дел),

УСТАНОВИЛА:

В Архангельское УФАС России поступило обращение (удалено), согласно которому 20.07.2023 в 10:28 на номер телефона +7-(удалено) (далее — Номер заявителя) поступил телефонный звонок с номера+7-(удалено) с информацией рекламного характера.

Согласно предоставленной аудиозаписи звонка он содержал следующую информацию:

(удалено)

По сообщению заявителя, согласия на получения данной рекламной информации он не давал.

Согласно сервису проверки номера НИИ «Радио» (<<https://www.niir.ru/>>) номер +7-(удалено), с которого поступил звонок, принадлежит оператору связи ПАО

«Вымпелком».

В ответ на запрос Архангельского УФАС России ПАО «Вымпелком» подтвердило факт звонка 20.07.2023 в 10:28 с номера +7-(удалено) на номер +7-(удалено), а также сообщило, что номер +7-(удалено) выделен (удалено).

ООО «Скартелл», которому принадлежит номер заявителя, также зафиксировал спорный телефонный звонок.

Архангельским УФАС России запрошены пояснения у (удалено), однако, ответ, по невыясненным причинам в адрес Управления не поступил.

Определением о возбуждении данного дела рассмотрение дела назначено на 30.10.2023, однако, по неустановленным причинам по месту регистрации (удалено) данное определение получено не было.

Определением об отложении дела от 30.10.2022 рассмотрение дела назначено на 12.12.2023. Однако данной определением также (удалено) по месту регистрации не получено в связи с истечением срока хранения определения в отделении почтовой связи.

Однако, как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Таким образом, Комиссия Архангельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе пришла к выводу о готовности рассмотрения дела по существу.

Частью 1 Статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «О рекламе» (далее — Закон о рекламе) установлено, что 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.

Пункт 1,2 статьи 3 Закона о рекламе определяет, 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;

Как указано выше, 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, необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

Распространенная информация имеет в себе признаки рекламы — имеет объект рекламирования — услуги по оформлению транспортных пропусков в г. Москва.

В распространенной рекламе отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению, исходя из ее содержания.

Таким образом, указанная информация распространена по сетям электросвязи (посредством телефонного звонка), без получения предварительного согласия абонента.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой

форме и с использованием любых средств – п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Абонентский номер +7-(удалено) выделен (удалено)

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой информации, в чьих действиях содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе является (удалено).

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пп. 42 - 47, п. 54 Правил рассмотрения дел,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, направленную 20.07.2023 в 10:28 на номер телефона +7-(удалено) с номера +7-(удалено) с рекламой услуг по оформлению транспортных пропусков в г. Москва, поскольку такая реклама нарушает требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.
2. Признать (удалено) рекламораспространителем, нарушившим ч.1 ст. 18 Закона о рекламе;
3. Выдать (удалено) предписание о прекращении нарушения Закона о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Подача заявления о признании недействительным решения антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения, предписания, если судом или арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения, предписания. Постановление антимонопольного органа о применении мер административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе может быть обжаловано, оспорено в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель комиссии

(удалено)

Члены комиссии

(удалено)

(удалено)