РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 23.09.2021 г. г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 23.09.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – (…) – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Члены комиссии:

(…) – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

(…) – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

(…) – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 023/05/18-3069/2021, возбуждённое по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении на номер (…) рекламы посредством смс-сообщения следующего содержания: *«СКИДКИ на Паркинг до 270000р. по акции! ДЕВЕЛОПМЕНТ/ЮГ (…)»* с номера телефона (…), полученного абонентом 23.04.2021 г. в 10 часов 17 минут, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 N 38-ФЗ (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие надлежащим образом уведомлённого о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-3069/2021 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – (гр. …)

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления физического лица (вх. по э./п. № 8085 от 23.04.2021 г.) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении на номер (…) рекламы посредством смс-сообщения следующего содержания: *«СКИДКИ на Паркинг до 270000 р. по акции! ДЕВЕЛОПМЕНТ ЮГ* (…)*»* с номера телефона (…), полученного абонентом 23.04.2021 г. в 10 часов 17 минут, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

СМС-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, полученного абонентом (…), было направлено с номера телефона (…), что подтверждается материалами заявителя (скриншоты экрана мобильного телефона).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее

– Федеральный закон «О рекламе») реклама - это 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.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

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

Физическое лицо, являясь абонентом номера (…) на основании договора от 31.03.2017 г., не давало своего согласия на получение вышеуказанной рекламы.

Краснодарским УФАС России был направлен запрос ПАО «Мегафон» (исх. № 13057/7 от 12.05.2021г.; исх. № 18824/7 от 02.07.2021г.) с требованием представить:

- договор оказания услуг связи, заключённый между ПАО «Мегафон» и абонентом телефонного номера (…);

- распечатку детализации номера абонента с отметкой о получении абонентом номера (…) рекламы, распространённой посредством смс-сообщения содержания: *«СКИДКИ на Паркинг до 270000 р. по акции! ДЕВЕЛОПМЕНТ ЮГ* (…)*»* с номера телефона (…), полученного абонентом 23.04.2021 г. в 10 часов 17 минут.

Из ответа на запрос Краснодарского УФАС России, представленного ПАО «Мегафон», следует, что абонентский номер (…) действительно принадлежит физическому лицу по договору об оказании услуг № (…) от 31.03.2017г. Оператором сотовой связи была представлена детализация по номеру абонента (…) с отметкой о получении смс-сообщения вышеуказанного содержания с абонентского номера (…) 23.04.2021г. в 10:17.

Краснодарским УФАС России был направлен запрос ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС») (исх. № 13056/7 от 12.05.2021г.) с требованием представить:

- сведения о лице, направившем информацию посредством смс-сообщения рекламу содержания: *«Скидки на паркинг до 270000 р. по Акции! ДЕВЕЛОПМЕНТ ЮГ* (…)*»* с номера телефона (…) на телефонный номер заявителя (…), 23.04.2021 в 10 часов 17 минут, с приложением документального подтверждения;

- надлежащим образом заверенную копию договора о предоставлении услуг, заключённого ПАО «МТС» с контрагентом, направившим с номера телефона (…), посредством смс-сообщения информацию, полученную абонентом номера (…)

23.04.2021г. в 10 часов 17 минут.

Из документов и материалов, представленных ПАО «МТС» по запросу Краснодарского УФАС России следует, что номер телефона (…) принадлежит гр. (…) по договору об оказании услуг подвижной связи МТС от 23.04.2021г.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы вышеуказанного содержания является гр. (…).

На основании вышеизложенного было возбуждено дело № 023/05/18-3069/2021 от 23.06.2021г. в отношении рекламораспространителя гр. (…).

23.06.2021 г. Краснодарским УФАС России было направлено определение о назначении дела № 023/05/18-3069/2021 на адрес гр. (…). Дело № 023/05/18-3069/2021 было назначено к рассмотрению 23.07.2021г. В соответствии с информацией, предоставленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (…) «не доставлено» 19.07.2021 г.

На рассмотрение дела 23.07.2021г. гр. (…) не явился. Документы, указанные в определении о назначении дела к рассмотрению, не представил.

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу, в соответствии с пунктом 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 г. № 1922 (далее – Правила), комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение о продлении и об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3069/2021.

23.07.2021г. Краснодарским УФАС России было направлено гр. (…). определение о продлении сроков рассмотрения дела № 023/05/18-3069/2021 и определение об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3069/2021. Дело № 023/05/18-3069/2021 было назначено к рассмотрению 25.08.2021г. В соответствии с информацией, предоставленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (…) «не доставлено» 02.08.2021 г.

На рассмотрение дела 25.08.2021г. гр. (…) не явился. Документы, указанные в определении об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3069/2021, не представил. На дату рассмотрения дела отсутствует надлежащее уведомление гр. (…) о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-3069/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссией Краснодарского УФАС России на основании п. 38 Правил было принято решение отложить рассмотрение дела № 023/05/18-3069/2021.

25.08.2021г. Краснодарским УФАС России было направлено гр. (…). определение об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3069/2021. Дело № 023/05/18-3069/2021 было назначено к рассмотрению 23.09.2021г. В соответствии с информацией, предоставленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (…) «истёк срок хранения» 22.09.2021 г.

Согласно п. 67 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). **Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.**

Таким образом, дело № 023/05/18-3069/2021 рассматривалось 23.09.2021г. в отсутствие гр. (…) надлежащим образом уведомлённого о дате, времени и месте рассмотрения дела.

На основании вышеизложенного, в действиях рекламораспространителя гр. (…) при распространении рекламы вышеуказанного содержания установлены признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу при распространении гр. (…) на номер (…) рекламы посредством смс-сообщения следующего содержания: *«Скидки на паркинг до 270000 р. по Акции! ДЕВЕЛОПМЕНТ ЮГ* (…)*»* с номера телефона (…), полученного абонентом 23.04.2021 г. в 10 часов 17 минут, с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку при её распространении нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать гр. (…) предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ (…)

Члены Комиссии _____ (…)

_____ (…)

_____ (…)