

## РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-282/2020

14 мая 2020

года

город

Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...),

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 055/05/18-282/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем (...) рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП (...),

### УСТАНОВИЛА:

Гражданином (...) в адрес Омского УФАС России направлено обращение по факту распространения на его абонентский номер +(...) рекламы посредством осуществления 25.10.2019 в 15:15 часов абонентом +7(...) телефонного звонка следующего содержания:

«- *Добрый день.*

- *Добрый день. Меня зовут Алена, скажите, пожалуйста, как я могу к вам*

обращаться?

- Виктор.

- Хочу вас обрадовать: вы ранее пользовались услугами платежных систем «Master card» и «Visa», в качестве благодарности за ваше доверие мы делаем вам подарок- это карта рассрочки, проценты по нашей карте вам вообще не надо платить, так как она не является кредитной. Картой покупки оплачиваются с рассрочкой беспроцентно до 12 месяцев, в течение десяти лет можете без проблем совершать покупки без процентов, тем более по карте предусмотрено пожизненное бесплатное обслуживание.

За эту карту не надо платить ни сейчас, ни потом. Она для вас будет абсолютно бесплатной. Для уточнения места получения вашей карты оставайтесь на линии...

- Здравствуйте, в каком городе по месту прописки вы проживаете, где вам удобно получить карту?

- Здравствуйте, а какую компанию вы представляете?».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к банковскому продукту – «карта рассрочки».

По утверждению заявителя, рекламная информация была распространена без его предварительного согласия на ее получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи ([www.rossvyaz.ru](http://www.rossvyaz.ru)), абонентский номер отправителя рекламы принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ООО (...)

На запрос Омского УФАС России ООО (...) представлена информация, согласно которой абонентский номер <...> (...) принадлежит индивидуальному предпринимателю (...) на основании заключенного с ним 30.08.2019 договора об оказании услуг связи.

Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 12 по Омской области предоставлены сведения, в соответствии с которыми гражданин (...) зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя с присвоением ОГРНИП (...) по адресу регистрации: (...).

Определением Омского УФАС России от 18.03.2020 в отношении ИП (...) возбуждено дело № 055/05/18-282/2020 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На заседание Комиссии Омского УФАС России, назначенного на 14.04.2020 в 15:00 часов, ИП (...) не явился, ходатайств о рассмотрении дела в его отсутствие не направил, в связи с чем Комиссией Омского УФАС России было принято решение об отложении рассмотрения и продлении срока его рассмотрения.

Определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела было направлено в адрес ИП (...) по месту регистрации заказным письмом от 14.04.2020 № 3300.

На момент рассмотрения дела (14.05.2020) указанное письмо Омского УФАС России хранится в почтовом отделении с пометкой «неудачная попытка вручения».

В соответствии с пунктом 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» «...по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ...»

*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».*

Согласно части 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, Омским УФАС России предприняты все необходимые меры для надлежащего уведомления ИП (...) о времени и месте рассмотрения дела № 055/05/18-282/2020.

При рассмотрении настоящего дела Комиссией Омского УФАС России установлено следующее.

Согласно детализации оператора связи ООО (...) 25.10.2019 в 15:15 часов на абонентский номер заявителя +7(...) от абонента +7(...) поступил телефонный звонок продолжительностью 58 секунд.

Содержание аудиозаписи телефонного звонка являлось предметом рассмотрения Комиссии Омского УФАС России.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ИП (...) является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, учитывая подтверждение факта распространения рекламной информации на абонентский номер заявителя, а также отсутствие в материалах дела доказательств, подтверждающих согласие абонента на получение рекламы, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ИП (...) требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Принимая во внимание письменные пояснения заявителя (...) о прекращении поступления на его абонентский номер <...> (...) звонков рекламного характера без его согласия, Комиссией Омского УФАС России принято решение об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать действия индивидуального предпринимателя (...), выразившиеся в распространении рекламы по сетям электросвязи посредством осуществления 25.10.2019 в 15:15 часов телефонного звонка с абонентского номера +7 (...)на абонентский номер заявителя (...) без его предварительного согласия на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 15.05.2020.

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

