

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	-	Куницын А.С.	Заместитель руководителя — начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
Члены Комиссии:	-	Биричевский Е.С.	Главный специалист- эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
		Лунев А.Д.	Ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

рассмотрев материалы дела № 029/05/18-1279/2023, возбужденного в отношении ООО "Гарант" (ИНН 5405030299, КПП 540501001, ОГРН 1185476086102, адрес: 630008, Новосибирская обл., г. Новосибирск, ул. Лескова, д. 31, кв. 57 (далее — Общество) по признакам нарушения требований ч. 1, ч. 2 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), в отсутствие сторон, 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 К согласно которому 24.10.2023 в 10:58 на номер мобильного телефона +7 (далее — Номер заявителя) поступил телефонный звонок с номера +7 с информацией рекламного характера.

Согласно предоставленной аудиозаписи звонка он содержал следующую информацию:

«- Алло.

- Добрый день, мы знаем, что вам необходим бухгалтер и знаем, как закрыть этот вопрос, ведь профессионала найти очень сложно. Мы – "ДжиБухгалтерия" готовы взять на себя ведение вашего бизнеса. Для вас будет работать целая команда специалистов, нажмите один и менеджер с вами свяжется».

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

В соответствии с данными <https://www.niir.ru/> телефонный номер +7, с которого поступил звонок, выделен оператору ПАО «МТС».

В свою очередь, ПАО «МТС» сообщило, что номер + передан ООО «Смартьюб», однако ПАО «МТС» факт совершения спорного звонка в указанное Заявителем время не подтвердило.

Архангельским УФАС России 26.12.2023 возбуждено дело № 029/05/18-1279/2023 в отношении ООО «Смартьюб».

В ответ на определение о возбуждении дела № 029/05/19-1279/2023 ООО «Смартьюб» пояснило следующее.

ООО «Смартьюб» оказывает услуги по доступу к программному обеспечению «Скорозвон», представляющему сервис для организации контакт-центров и совершения звонков. Подключение к указанному сервису осуществляется путем присоединения к публичной оферте ООО «Смартьюб», размещенной на сайте <https://skorozvon.ru/offer>, акцептом оферты является поступление лицензионного вознаграждения на счет ООО «Смартьюб». В некоторых случаях на основании отдельного Заявления, телефонный номер для работы в сервисе «Скорозвон» предоставляет ООО «Смартьюб» в качестве посредника.

Телефонный номер +7 на дату 24.10.2023 (дата совершения звонка) был выделен ООО «Гарант» (ИНН 5405030299, КПП 540501001, ОГРН 1185476086102, адрес: 630008, Новосибирская обл., г. Новосибирск, ул. Лескова, д. 31, кв. 57, контактный e-mail: agalkin@garantbo.ru, контактный телефон: +79529241887) на основании Заявления от 18.10.2023.

Определением об отложении рассмотрения дела и замене ненадлежащего лица от 23.01.2024 № 417/24 ООО «Гарант» привлечено в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, данное определение ООО «Гарант» по неустановленным причинам по юридическому адресу получено не было.

В связи с этим Определением об отложении рассмотрения дела от 27.02.2024 № 1116/24 Комиссия Архангельского УФАС России приняла решение об отложении дела, а также повторного запроса необходимой информации.

Данное Определение от 27.02.2024 № 1116/24 Обществом по юридическому адресу также получено не было.

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.

Часть 2 статьи 18 Закона о рекламе устанавливает, что не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

В данном случае, абоненту транслировалась запись голоса, содержащая текст рекламного сообщения, который не реагировал на вопросы Заявителя, не участвовал в контексте разговора.

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 — бухгалтерские услуги.

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, можно сделать вывод, что указанная информация распространена по сетям электросвязи (посредством телефонного звонка), без получения предварительного согласия абонента.

Кроме того, в распространенной информации содержатся признаки распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1, части 2 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств – п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Абонентский номер +7 выделен ООО «Гарант».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, в чьих действиях содержатся признаки нарушения ч. 1, ч. 2 ст. 18 Закона о рекламе является ООО «Гарант» (ИНН 5405030299, КПП 540501001, ОГРН 1185476086102, адрес: 630008, Новосибирская обл., г. Новосибирск, ул. Лескова, д. 31, кв. 57

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 24.10.2023 в 10:58 на номер мобильного телефона +7 с номера +7 с рекламой бухгалтерских услуг, поскольку такая реклама нарушает требования ч. 1, ч. 2 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать ООО «Гарант» (ИНН 5405030299, КПП 540501001, ОГРН 1185476086102, адрес: 630008, Новосибирская обл., г. Новосибирск, ул. Лескова, д. 31, кв. 57, нарушившим ч.1, ч. 2 ст. 18 Закона о рекламе;

3. Выдать ООО «Гарант» 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

А.С. Куницын

Члены комиссии

Е.С. Биричевский

А.Д. Лунев