

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-1060/2022

26 января 2023 года

город

Омск

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

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/18-1060/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Эталон» (ИНН 3662226904, ОГРН 1163668069564, далее – ООО «Эталон») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 7 статьи 5, частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя, извещенного надлежащим образом, законного представителя ООО «Эталон», в извещении которого предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило обращение гражданина <...> по факту осуществления 26.09.2022 в 12:22 час. на принадлежащий ему абонентский номер <...> звонка рекламного характера с абонентского номера <...>. В качестве доказательства заявителем приложена аудиозапись телефонного разговора следующего содержания:

«- Да, здравствуйте.

- Добрый день. По федеральной программе вам доступно бесплатно списать все ваши просроченные кредиты и долги. Если сумма вашей задолженности более 250 тысяч рублей и вам интересно списание долгов, нажмите «1».

Факт поступления входящего звонка с абонентского номера <...> в адрес заявителя подтверждается детализацией по абонентскому номеру <...>, представленной в адрес Омского УФАС России оператором связи ПАО «Ростелеком».

По определению, данному статьей 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;

объект рекламирования - это 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;

товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для

продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная 26.09.2022 в 12:22 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания к услугам «по списанию просроченных кредитов и долгов».

При этом указанная реклама распространена с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе:

По утверждению заявителя, рекламная информация была направлена без его предварительного согласия на получение рекламы, 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.**

Кроме того, запись телефонного разговора, предоставленная заявителем, содержащая воспроизведенный, заранее записанный аудиофрагмент, позволяет сделать вывод о том, что в ходе осуществления такого звонка использовались средства набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

В силу части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Более того в рекламе привлекается внимание потребителей к «федеральной программе», благодаря которой «доступно бесплатно списать просроченные кредиты и долги». Вместе с тем реклама не содержит существенной информации о том, каким образом осуществляется «списание кредитов и долгов» (через процедуру банкротства, в досудебном порядке через реструктуризацию долга гражданина, изменение условий погашения кредита или др).

При этом отсутствие в рекламе информации о существенных условиях, при которых возможно запустить процедуру банкротства физического лица либо иным образом урегулировать долг по кредитам, искажает смысл рекламы и вводит в заблуждение потребителей, поскольку создает впечатление, что каждый взявший кредит на любую сумму может не исполнять свои обязательства без каких-либо последствий.

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребителей рекламы.

По информации из Базы данных перенесенных абонентских номеров, абонентский номер <...> принадлежит к ресурсу нумерации ПАО «ВымпелКом» (Воронежская область).

На запрос Омского УФАС России ПАО «ВымпелКом» представлена информация, согласно которой абонентский номер <...> был выделен ООО «Эталон» в соответствии с договором об оказании услуг связи «Билайн» № 825458774 от 19.12.2021.

В пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Эталон» является и рекламодателем, и рекламодателем.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 08.12.2022 (далее – Определение от 08.12.2022) в отношении ООО «Эталон» возбуждено дело № 055/05/18-1060/2022 по признакам нарушения требований части 7 статьи 5, частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Заседание Комиссии по рассмотрению дела № 055/05/18-1060/2022 было назначено на 29.12.2022 в 15:30 часов. Копия определения от 08.12.2022 направлена по юридическому адресу ООО «Эталон» заказным письмом с уведомлением от 09.12.2022 № ТШ/9770/22, однако согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо Омского УФАС России (почтовый идентификатор отправления 64401072765114) ООО «Эталон» получено не было и на момент рассмотрения настоящего дела находилось в почтовом отделении с отметкой от 21.12.2022 - «Неудачная попытка вручения».

Определением Омского УФАС России от 29.12.2022 срок рассмотрения дела № 055/05/18-1060/2022 был продлен, рассмотрение отложено на 26.01.2023 в 15:30 час. Копия определения от 29.12.2022 направлена по юридическому адресу ООО «Эталон» заказным письмом с уведомлением от 29.12.2023 № АЛ/10341/22, и согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо Омского УФАС России (почтовый идентификатор отправления 64401072768573) ООО «Эталон» получено не было, находится в месте вручения с отметкой от 18.01.2023 - «Неудачная попытка вручения».

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц (www.nalog.ru) юридическим адресом ООО «Эталон» является: <...>.

В пункте 63 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» указано, что «...С учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), 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».

В части 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что 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, Комиссия Омского УФАС России полагает, что в извещении ООО «Эталон» предприняты достаточные меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 055/05/18-1060/2022.

Рассмотрев материалы дела, пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, учитывая наличие договора № 825458774 от 19.12.2021, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Эталон», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Эталон» требований части 7 статьи 5, частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении 26.09.2022 в 12:22 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> посредством радиотелефонной связи рекламы без предварительного согласия абонента на ее получение.

Учитывая разовый характер поступления звонка с абонентского номера <...> в адрес заявителя (абонентский номер <...>), а также отсутствие на момент рассмотрения настоящего дела доказательств обратного, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи ООО «Эталон» 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 42 - 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Эталон» (ИНН 3662226904, ОГРН 1163668069564), выразившиеся в распространении 26.09.2022 в 12:22 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> посредством радиотелефонной связи рекламы без предварительного согласия абонента на ее получение, нарушающими требования частей 1 и 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать рекламу «...Добрый день. По федеральной программе вам доступно бесплатно списать все ваши просроченные кредиты и долги. Если сумма вашей задолженности более 250 тысяч рублей и вам интересно списание долгов, нажмите «1»», распространенную ООО «Эталон» (ИНН 3662226904, ОГРН 1163668069564) 26.09.2022 в 12:22 час. в адрес гражданина (абонентский номер <...>) с абонентского номера <...> посредством радиотелефонной связи, ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Эталон» не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа

для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 26 января 2023 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>