

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 02.12.2021 г. г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 03.12.2021 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 руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Члены комиссии:

(...) – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

(...) – 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 № 023/05/18-4279/2021 о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы 05.08.2021г. в 09 часов 59 минут с абонентского номера (...) на номер телефона (...) посредством смс-сообщения содержания: «ПАРКИНГ от 220 тыс.руб! Рассрочка 0%! ЖК Новый город (...)», с нарушением требований 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 № 023/05/18-4279/2021 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 эл./п. № 17233 от 05.08.2021г.) о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении 05.08.2021г. в 09 часов 59 минут с номера телефона (...) на телефонный номер заявителя (...) посредством смс-сообщения рекламы содержания: «ПАРКИНГ от 220 тыс.руб! Рассрочка 0%! ЖК Новый город (...)», с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, полученного абонентом (...), было отправлено с номера телефона (...), что подтверждается материалами

заявителя (скриншоты с содержанием смс-сообщений.).

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

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.

Из копии детализации оказанных услуг связи по номеру (...) за 05.08.2021г., представленной ПАО «Мегафон» по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 22987/7 от 13.08.2021г.) следует, что оборудованием оператора сотовой связи зафиксировано получение смс-сообщения 05.08.2021 г. в 09 часов 59 минут на номер абонента (...), выделенный по договору об оказании услуг подвижной связи № (...) физическому лицу, от номера телефона (...) содержания: «ПАРКИНГ от 220 тыс.руб! Рассрочка 0%! ЖК Новый город (...)».

Из документов и материалов, представленных ООО «Скартел» по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 22986/7 от 13.08.2021г.) было установлено, что сертифицированной информационно-биллинговой системой оператора связи ООО «Скартел» зарегистрировано смс-сообщение 05.08.2021г. в 09 ч. 59 мин. с абонентского номера (...) на абонентский номер (...). Абонентский номер отправителя (...) выделен ООО «Скартел» по договору об оказании услуг связи № (...) от 05.08.2021г. гр. (...) (...).

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 изложенного, в действиях рекламораспространителя гр. (...) при распространении рекламы вышеуказанного содержания установлено нарушение требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

03.09.2021 г. Краснодарским УФАС России было направлено определение о возбуждении дела № 023/05/18-4279/2021 на адрес гр. (...). Дело № 023/05/18-4279/2021 было назначено к рассмотрению № 023/05/18-4279/2021 01.10.2021г. В соответствии с информацией, предоставленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (...) «Оставлено извещение» 21.09.2021 г.

На рассмотрение дела 01.10.2021г. гр. (...) не явился. Документы, указанные в определении о возбуждении 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 № 023/05/18-4279/2021.

01.10.2021г. Краснодарским УФАС России было направлено гр. (...) определение о продлении сроков рассмотрения дела № 023/05/18-4279/2021 и определение об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-4279/2021. Дело 023/05/18-4279/2021 было назначено к рассмотрению 11.11.2021г. В соответствии с информацией, предоставленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (...) «оставлено извещение» 20.10.2021 г.

На рассмотрение дела 11.11.2021г. гр. (...) не явился. Документы, указанные в определении об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-4279/2021, не представил. На дату рассмотрения дела отсутствует надлежащее уведомление гр. (...) о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-4279/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссией Краснодарского УФАС России на основании п. 38 Правил было принято решение отложить рассмотрение дела 023/05/18-4279/2021.

11.11.2021г. Краснодарским УФАС России было направлено гр. (...) определение об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-4279/2021. Дело № 023/05/18-4279/2021 было назначено к рассмотрению 02.12.2021г. В соответствии с информацией, предоставленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (...) «истёк срок хранения» 01.12.2021 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 № 023/05/18-4279/2021 рассматривалось 02.12.2021г. 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 установлено нарушение 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 42-50 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: «ПАРКИНГ от 220 тыс.руб! Рассрочка 0%! ЖК Новый город (...)», с номера телефона (...), полученного абонентом 05.08.2021г. в 09 часов 59 минут, с нарушением требований законодательства Российской Федерации 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 _____ (...)

_____ (...)

_____ (...)

_____ (...)