

ИП <...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 024/05/18-2016/2019

«23» января 2020 года
Красноярск

г.

Резолютивная часть решение оглашена 23.01.2020.

В полном объеме решение изготовлено 23.01.2020.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник аналитического отдела <...>, члены Комиссии: заместитель начальника отдела естественных монополий – <...>, специалист – эксперт контрольного отдела <...>, рассмотрев материалы дела № 024/05/18-2016/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ИП <...> рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление физического лица (далее – Заявитель) (вх. № 17044 от 25.09.2019) по факту получения 14.09.2019 в 08:23 с абонентского номера + 7-958-252-75-72, 21.09.2019 в 08:13 с абонентского номера + 7-958-253-35-98 на используемый им абонентский номер <...> -902-974-76-92, рекламы в виде нежелательных смс-сообщений следующего содержания: «Удача! Вам согласован приз в размере 100тыс.руб – money-ok.ru/Cn9GD; Поздравляем! Вы получили БОНУС 91000р.! ИГРА 50 р – slot55.com/Dwaog» (далее – Реклама). Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия от Заявителя, на получение Рекламы, что, по мнению Заявителя, является нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Факт получения Заявителем на абонентский номер <...> -902-974-76-92 рекламных

смс-сообщений подтвержден приложенной к заявлению копией детализации услуг связи указанного телефонного номера по состоянию на период с 20.08.2019 по 24.09.2019.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «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.

Рассматриваемая Реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно части 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Красноярским УФАС России в адрес ПАО «Ростелеком» был направлен запрос о предоставлении сведений о владельце вышеуказанных абонентских номеров, с которых на абонентский номер Заявителя поступили рекламные смс-сообщения.

Из поступивших в адрес Красноярского УФАС России от Тюменского филиала ПАО «Ростелеком» сведений следует, что абонентские номера + 7-958-252-75-72, + 7-958-253-35-98 выделены в пользование ИП <...>, согласно договорам об оказании услуг подвижной связи <...>, заключенным между ПАО «Ростелеком» (оператором) и ИП <...> (абонентом).

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание тот факт, что доказательства получения от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -902-974-76-92, предварительного согласия на получение Рекламы отсутствуют, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия Заявителя.

Таким образом, Красноярским УФАС России установлено, что рассматриваемая Реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем Рекламы является ИП <...>.

По данному факту Красноярское УФАС России 25 октября 2019 года возбудило дело № 024/05/18-2016/2019 в отношении ИП <...> по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело), рассмотрение Дела было назначено на 22 ноября 2019 года.

Определение о возбуждении Дела (исх. № 17148 от 25.10.2019) было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время на рассмотрение Дела ИП <...> не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения ИП <...> не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не обладала информацией о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения Дела.

Красноярское УФАС России направило запрос в адрес Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 23 по Красноярскому краю о предоставлении информации о месте жительства (пребывания) ИП <...> (исх. № 17933 от 08.11.2019).

Красноярским УФАС России на основании полученных сведений было установлено, что местом жительства (пребывания) ИП <...> является адрес: <...>.

Исследовав материалы Дела, Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи с неявкой на рассмотрение участвующего в Деле лица и необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения (исх. № 19081 от 25.11.2019) было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время ИП <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения документы и сведения не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не обладала информацией о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения Дела.

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение о необходимости отложения рассмотрения Дела, в связи с неявкой на рассмотрение участвующего в Деле лица, и необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определение об отложении рассмотрения Дела (исх. № 21019 от 20.12.2019) было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением. В назначенное время ИП <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением об отложении рассмотрения Дела документы и сведения не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не обладала информацией о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения Дела.

В соответствии со статьей 165.1 «Гражданского кодекса Российской Федерации (части первой)» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (далее – ГК РФ) 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.

Согласно сведениям, указанным в договорах об оказании услуг подвижной связи № 7100587/596004720667 от 20.08.2019, № 7100439/596004705873 от 20.08.2019, заключенных между ПАО «Ростелеком» и ИП <...>, адресом местонахождения ИП <...> является: <...>.

На основании сведений, полученных от Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 23 по Красноярскому краю, Комиссия Красноярского УФАС России установила, что в соответствии с выпиской из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей следует, что адресом места жительства (пребывания) ИП <...> является адрес: <...>.

Таким образом, Красноярское УФАС России предприняло все зависящие от него меры по надлежащему уведомлению ИП <...> о дате и времени рассмотрения Дела, в связи с чем Дело было рассмотрено в отсутствие ИП <...>.

Исследовав имеющиеся материалы по Делу, Комиссия Красноярского УФАС России установила следующее.

На абонентский номер <...> -902-974-76-92, используемый Заявителем, 14.09.2019 в 08:23 с абонентского номера + 7-958-252-75-72, 21.09.2019 в 08:13 с абонентского номера + 7-958-253-35-98, которые по договорам об оказании услуг подвижной связи <...> принадлежат ИП <...>, поступила Реклама в виде смс-сообщений без предварительного согласия Заявителя на получение Рекламы.

Рассматриваемая Реклама обладает всеми юридическими признаками рекламы, следовательно, является рекламой.

Согласно части 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Комиссия Красноярского УФАС России установила, что рекламодателем рассматриваемой Рекламы является ИП <...>, адресом места жительства (пребывания) ИП <...> является адрес: <...>.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание тот факт, что доказательства

получения ИП <...> от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -902-974-76-92, предварительного согласия на получение Рекламы отсутствуют, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия Заявителя.

Комиссия Красноярского УФАС России установила, что рассматриваемая Реклама была распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», несет ИП <...>.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не располагала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» ИП <...> устранены.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 30, 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу, распространенную ИП <...> в виде смс-сообщений, отправленных 14.09.2019 в 08:23 с абонентского номера + 7-958-252-75-72, 21.09.2019 в 08:13 с абонентского номера + 7-958-253-35-98 на абонентский номер Заявителя + 7-902-974-76-92, поскольку она нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>