

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/18-125/2021

«14» мая 2021 г. г. Смоленск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель
Комиссии: <...> – руководитель Смоленского УФАС России;

члены
Комиссии: <...> – специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Смоленского УФАС России;

<...>. – ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 067/05/18-125/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством использования телефонной связи без согласия на то абонента, что указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...> (место нахождения: <...>), при этом в отношении ИП <...> Комиссия пришла к выводу о том, что имеются основания для вывода о том, что данное лицо следует признать извещенным о дате, времени и месте рассмотрения дела,

- заявителя – <...>, извещенного в установленном порядке о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 03.02.2021 поступило обращение <...>., в котором указано, что на его абонентский номер <...> 28.01.2021 в 12:26 через SMS-центр <...> от отправителя <...> поступило SMS-сообщение с рекламой следующего содержания: «Кухни от производителя! Духовой шкаф в подарок! 84954885135», при этом своего согласия на получения данной рекламы не давал.

Настоящее дело возбуждено Управлением Определением о возбуждении дела № 067/05/18-125/2021 от 02.04.2021 г. по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе; согласно определению дело назначено к рассмотрению на 20.04.2021; данное определение было направлено ИП <...> заказным письмом.

20.04.2021 на рассмотрение дела № 067/05/18-125/2021 ИП <...> и заявитель <...>, либо их представители, не явились, запрашиваемые документы и информация ИП <...>. представлены не были. Определением Комиссии Смоленского УФАС России от 20.04.2021 рассмотрение дела было продлено до 02.06.2021 и назначено к

рассмотрению на 14.05.2021.

Данное определение было направлено ИП <...> по адресу её регистрации и места жительства, при этом согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80081159620161 на назначенную дату осуществлен возврат почтового уведомления после неудачной попытки вручения по основанию «истечения срока хранения».

Как указано выше, на рассмотрение настоящего дела 14.05.2021 ИП <...> и заявитель <...>, либо их представители, не явилась.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия 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, в силу статьи 165.1 ГК РФ, на момент заседания Комиссии Смоленского УФАС России 14.05.2021 следует признать, что ИП <...> надлежащим образом уведомлена о времени и месте рассмотрения дела № 067/05/18-125/2021.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространяемая 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. Объектом рекламирования может быть товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Поскольку рассматриваемое SMS-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам по продаже кухни), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с Законом о рекламе оно является рекламой.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 1 статьи 18 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.

Таким образом, распространение указанной рекламной информации посредством использования телефонной связи на номер телефона абонента <...> без его на то согласия, указывает на признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных части 1 статьи 18 данного Закона, несет рекламораспространитель, которым, в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения заявления <...> Смоленским УФАС России установлено следующее.

Оператор связи - ООО «<...>», факт поступления 28.01.2021 в 12:27 рекламного SMS-сообщения от отправителя +<...>на абонентский номер заявителя <...>подтвердил.

Согласно выписке из реестра российской системы и плана нумерации, размещенного на сайте Федерального агентства связи, абонентский номер отправителя рекламного SMS-сообщения <...> принадлежит ПАО «<...>» (Пермский край).

Согласно информации, предоставленной ПАО «<...>», абонентский номер <...> выделен ИП <...> (ИНН <...>) по договору от 15.11.2019 № 7152139. Номер был выделен в соответствии с приложением № 1 к договору от 15.11.2019.

На запрос Смоленского УФАС России от 10.03.2021 №564/04 ИП <...>сообщила, что подтверждает факт договорных отношений с ПАО «<...>» с выделением в пользование номера +<...>, вместе с тем, отправку рекламного сообщения на номер заявителя отрицала.

При таких обстоятельствах – несмотря на отрицание <...>. факта отправления спорного смс-сообщения с вышеуказанной рекламой, имеются основания считать ИП <...> рекламораспространителем рассматриваемого SMS-сообщения, так как отправки с принадлежащего ИП <...> абонентского номера <...> смс-сообщения подтверждается объективными данными, представленными операторами связи, в том числе, ПАО «<...>», которым был выделен ИП <...> указанный выше номер.

Следовательно, ИП <...>, с чьего абонентского номера <...>осуществлялась рассылка рекламы: «Кухни от производителя! Духовой шкаф в подарок! 84954885135», без предварительного согласия абонента телефонного номера +<...> на получение указанной рекламы, были нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «Кухни от производителя! Духовой шкаф в подарок! 84954885135», распространяемую путём осуществления рассылки SMS-сообщения 28.01.2021 в 12:26 через SMS-центр <...> отправителем – Индивидуальным предпринимателем <...>, с абонентского номера <...> на абонентский номер <...> без предварительного согласия на то абонента, ненадлежащей, рекламодателем – Индивидуального предпринимателя <...>, ОГРНИП 316784700178811, юр. адрес: нарушившей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать Индивидуальному предпринимателю <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 24 мая 2021 г.

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