РЕШЕНИЕ

по делу №016/05/18-853/2020 о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе

Исх. АЯ-08/11791 от 02.09.2020

г. Казань, ул. Московская, д.55, 2 этаж, каб.217

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <…> – (должностное лицо);

Члены Комиссии:
<…> – (должностное лицо);
<…> – (должностное лицо);

рассмотрев дело №016/05/18-853/2020 в отношении ИП Абдулаева М.Б. (<…>, ОГРНИП: 319774600061161, ИНН: 053101751378, Дата присвоения ОГРНИП: 01.02.2019) и ИП Усова Р.В. (<…>, ОГРНИП: 319554300016836, ИНН: 550767384168, Дата присвоения ОГРНИП: 28.02.2019) по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступили обращения Морозова Ярослава Игоревича (Вх. 5618/ж от 22.04.2020, № 5619/ж от 22.04.2020г., 5620/ж от 22.04.2020) по факту несанкционированных СМС-сообщений рекламного характера на мобильный номер <…>. Рекламные СМС-сообщений были отправлены заявителю с номеров <…>, <…>. Согласия на получение подобных сообщений абонент не давал. Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 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.

Пункт 21.1 статьи 2 Федерального закона «О связи» закрепляет понятие рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, под которой понимается автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку Федеральный закон «О связи» не содержит исключений из информации,

которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя в том числе рассылку сообщений рекламного характера.

Статья 44.1 Федерального закона «О связи» устанавливает порядок осуществления рассылки.

Согласно части 1 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

В соответствии с частью 2 статьи 44.1 Федерального закона «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи по инициативе заказчика рассылки осуществляется на основании договора, заключенного с оператором подвижной радиотелефонной связи, абоненту которого предназначена рассылка. Предметом указанного договора являются услуги по осуществлению рассылки оператором связи.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рамках рассмотрения дела Управлением был отправлен запрос в ПАО «Ростелеком». В соответствии с полученной информацией номер <…> принадлежит ИП Абдулаеву М.Б. (<…>, ОГРНИП: 319774600061161, ИНН: 053101751378, Дата присвоения ОГРНИП: 01.02.2019).

Таким образом, ИП Абдулаев М.Б. распространял рекламу с номера <…> на мобильный номер заявителя <…> с текстом: «25000 рублей БЕЗ ПРОЦЕНТОВ…» от 20.04.2020 в 17:31.

Согласно информации ПАО «Ростелеком» телефонные номера <…> выделены ИП Усову Р.В. (<…>, ОГРНИП: 319554300016836, ИНН: 550767384168, Дата присвоения ОГРНИП: 28.02.2019).

Таким образом, ИП Усов Р.В. распространял рекламу с номеров <…> на мобильный номер заявителя <…> с текстами: «ОДОБРЕНО 26600 рублей, забрать сейчас…» от 20.04.2020 г. в 19:18, так же «ОДОБРЕНО 30000 рублей под 0%...» от 20.04.2020 г. в 19:56.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — 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.

В обращении Морозова Ярослава Игоревича указано, что согласия на получение подобных звонков абонент не давал. ИП Усов Р.В. и ИП Абдулаев М.Б. не представили согласия Морозова Ярослава Игоревича на получение СМС-сообщений рекламного характера на мобильный номер <…>, что нарушает часть 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Информация, рассылаемая на указанный номер <...> содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

Рекламораспространителями являются ИП Усов Р.В. (<…>, ОГРНИП: 319554300016836, ИНН: 550767384168, Дата присвоения ОГРНИП: 28.02.2019) и ИП Абдулаев М.Б. (<…>, ОГРНИП: 319774600061161, ИНН: 053101751378, Дата присвоения ОГРНИП: 01.02.2019).

Определение о возбуждении дела ИП Абдулаевым М.Б. и ИП Усовым Р.В. не получено, направлено по адресам регистрации заказным письмом с уведомлением. Также были направлены телеграммы.

Однако конверты с указанным определением вернулись в адрес Татарстанского УФАС России, что в соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 г. №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» и в соответствии с частью 3 статьи 23 и статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, считается надлежащим извещением лица, поскольку, корреспонденция направлена по адресу регистрации.

Согласно части 3 статьи 23 Гражданского кодекса Российской Федерации к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

При этом, статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что юридическое лицо, а соответственно и индивидуальный предприниматель несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу регистрации, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

Сообщения, доставленные по адресу регистрации, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

На основании изложенного ИП Абдулаев М.Б. и ИП Усов Р.В. надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Ввиду изложенного и на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе, а также в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП Абдулаевым М.Б. (<…>, ОГРНИП: 319774600061161, ИНН: 053101751378, Дата присвоения ОГРНИП: 01.02.2019) и ИП Усовым Р.В. (<…>, ОГРНИП: 319554300016836, ИНН: 550767384168, Дата присвоения ОГРНИП: 28.02.2019) при помощи СМС-рассылки на мобильный номер <…>от 20.04.2020 в 17:31, от 20.04.2020 г. в 19:18, от 20.04.2020 г. в 19:56. Рекламные сообщения были отправлены заявителю с буквенного номеров ИП Абдулаева М.Б. и ИП Усова Р.В. без предварительного согласия абонента, что нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе ИП Абдулаеву М.Б. и ИП Усову Р.В. не выдавать, так как заявителем не представлены доказательства повторного распространения рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>