

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 17.12.2021 г. г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 17.12.2021 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;

(...) – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 023/05/18-4166/2021 о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы 28.07.2021г. в 17 часов 58 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 уведомлённой о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-4166/2021 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. э./п. № 16632 от 29.07.2021г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на номер абонента (...) с номера телефона (...) посредством смс-сообщения, рекламы содержания: «ПАРКИНГ от 220 тыс.руб! РАССРОЧКА 0%! ЖК Новый город (...)», полученного абонентом 28.07.2021 г. в 17 часов 58 минут, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, полученного абонентом (...), было направлено с номера телефона (...), что подтверждается материалами заявителя (скриншот смс-сообщения).

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

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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.

Краснодарское УФАС России направило запрос ПАО «МегаФон» (исх. 22546/7 от 09.08.2021 г.) о представлении детализации с отметкой о получении абонентом номера (...) рекламы вышеуказанного содержания, а также копии договора, заключенного ПАО «МегаФон» с данным абонентом.

Из документов и материалов, представленных ПАО «МегаФон», следует, что оборудование Оператора связи зафиксировано отправление смс-сообщения 28.07.2021 г. в 17 часов 58 минут от номера телефона (...) на номер абонента (...), выделенный по договору оказания услуг связи от 31.03.2017 г. физическому лицу.

Краснодарское УФАС России направило запрос ООО «Скартел» (исх. 22547/7 от 09.08.2021 г.) о представлении сведений о лице, направившем посредством смс-сообщения с номера телефона (...) рекламу вышеуказанного содержания.

Согласно информации, представленной ООО «Скартел», указанные звонки были осуществлены на сеть ПАО «МегаФон» (...) (адрес: (...) на основании договора от 28.07.2021 г. № (...) на номер абонента (...).

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

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

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является **гр.** (...).

На основании изложенного, в действиях рекламодателя гр. (...) (...) при распространении рекламы вышеуказанного содержания установлены признаки

нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Дело № 023/05/18-4166/2021 было приостановлено в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Краснодарским УФАС России было установлено, что в информации, представленной ООО «Скартел» (...) по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 22547/7 от 09.08.2021г.) содержится неполный адрес гр. (...), а также отсутствует номер почтового индекса.

Согласно информации, представленной АО «Почта России», адрес места жительства гр. (...) (...) определен в разделе «поиск индекса» следующим образом: (...).

Краснодарское УФАС России направляло документы по делу № 023/05/18-4166/2021 гр. (...) по адресу: (...).

В соответствии с информацией, представленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус последнего отправления № 83000014722209, направленного гр. (...), указан как: «не доставлено, не корректный адрес».

Таким образом, у Краснодарского УФАС России отсутствовал достоверный почтовый адрес гр. (...).

Краснодарское УФАС России направило запрос ООО «Скартел» (исх. № 31313/7 от 02.11.2021г.) о представлении полного адреса места жительства гр. (...) с указанием почтового индекса.

19.11.2021г. от ООО «Скартел» поступила информация (вх. по эл./п. 25678 от 19.11.2021г.) об адресе гр. (...).

Согласно сведениям ООО «Скартел», гр. (...) - абонент номера (...), зарегистрирована по адресу: (...).

Производство по делу № 023/05/18-4166/2021 было возобновлено 22.11.2021г. и назначено к рассмотрению на 16.12.2021г. в 11 часов 30 минут. В соответствии с информацией, представленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № 83000014738698 «истек срок хранения» 16.12.2021 г., что является надлежащим уведомлением.

Согласно п. 63, 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

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.

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 № 023/05/18-4166/2021 рассматривалось 17.12.2021г. в отсутствие гр. (...) надлежащим образом уведомлённой о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

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

На основании изложенного, в действиях рекламодателя 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 телефона (...) рекламы посредством смс-сообщения следующего содержания:

«ПАРКИНГ от 220 тыс.руб! РАССРОЧКА 0%! Жк Новый город (...)», с абонентского номера (...), полученного абонентом 28.07.2021г. в 17 часов 58 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 (...) (...) 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 _____ (...)

_____ (...)

_____ (...)