

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 073/05/18-508/2022

Резолютивная часть решения объявлена 18.11.2022

Решение в полном объеме изготовлено 29.11.2022
Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления <...>К.Ю.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт <...>Н.В.,

- специалист-эксперт <...>Д.А.,

рассмотрев дело № 073/05/18-508/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения без предварительного согласия абонента звонка рекламного характера, содержащего признаки нарушения частей 1, 2 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью ООО «Эталон» (далее - ООО «Эталон»), ОГРН 1163668069564, ИНН 3662226904, расположенного по адресу: 394077, г. Воронеж, Московский проспект, д. 117, корп. В (e-mail: maks.krasnyakov.02@bk.ru), - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено,

УСТАНОВИЛА:

По обращению физического лица (вх. № 195/ог от 20.07.2022) Ульяновским УФАС России определением от 20.09.2022 возбуждено дело № 073/05/18-508/2022 по признакам нарушения ст. 18 Федерального закона «О рекламе» по факту распространения без предварительного согласия абонента звонка рекламного характера. К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Эталон». Рассмотрение дела назначено на 19.10.2022.

Представитель ООО «Эталон» на рассмотрение дела 19.10.2022 не явился, письменных пояснений обществом не представлено. Определение от 20.09.2022 (исх. № КП/555/22 от 20.09.2022) направлено ООО «Эталон» по адресу места нахождения, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ), заказным письмом с уведомлением № 80096376519402 от 20.09.2022, которое по состоянию на 19.10.2022 адресатом не получено. Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи. Также определение от 20.09.2022 (исх. № КП/555/22 от 20.09.2022) направлено ООО «Эталон» по адресу электронной почты общества (maks.krasnyakov.02@bk.ru), указанному в ЕГРЮЛ.

Определением от 19.10.2022 срок рассмотрения дела № 073/05/18-508/2022 продлен до 20.12.2022. Рассмотрение дела отложено и назначено на 18.11.2022.

Представитель ООО «Эталон» на рассмотрение дела 18.11.2022 не явился, письменных

пояснений обществом не представлено. Определение от 19.10.2022 (исх. № КП/1064/22 от 21.10.2022) направлено ООО «Эталон» по адресу места нахождения, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ), заказным письмом с уведомлением № 80097277457862 от 21.10.2022, которое по состоянию на 18.11.2022 адресатом не получено. Согласно сведениям, размещенным на сайте АО «Почта России», указанное заказное письмо с 27.10.2022 ожидает адресата в месте вручения, 27.10.2022 имела место неудачная попытка вручения заказного письма.

Также определение от 19.10.2022 (исх. № КП/1064/22 от 21.10.2022) направлено ООО «Эталон» по адресу электронной почты общества (maks.krasnyakov.02@bk.ru), указанному в ЕГРЮЛ и (etalon036@yandex.ru), указанному в договоре об оказании услуг связи «Билайн» № 825458774 от 29.12.2021, заключенному между ООО «Эталон» и публичным акционерным обществом «Вымпел-Коммуникации» (далее - ПАО «ВымпелКом»).

В соответствии со ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считается полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Согласно ст. 165.1 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.

В соответствии с п. 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу п. 1 ст. 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. С учетом положения п. 2 ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, 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. Гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по указанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 073/05/18-508/2022 направлялись ООО «Эталон» по адресу места нахождения юридического лица, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц, исходя из вышеприведенных норм права (в том числе по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение общества о месте и времени рассмотрения дела ненадлежащим из-за неполучения им направленных процессуальных документов.

Исследовав материалы дела № 073/05/18-508/2022, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу юридических услуг по банкротству физических лиц,

распространенную 18.07.2022 в 14 час. 41 мин. 17 сек. (время московское) (звонок с абонентского номера +7-905-051-18-25) на абонентский номер телефона + 7-968-<...> без предварительного согласия абонента, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 195/ог от 20.07.2022) о получении без его согласия на абонентский номер телефона + 7-968-<...>звонка рекламного характера (предложение услуг по банкротству физических лиц). К заявлению приложена запись телефонного разговора.

Содержание телефонного разговора, состоявшегося 18.07.2022 в 14 час. 41 мин. 17 сек. (время московское) (звонок с абонентского номера +7-905-051-18-25):

«... списать все Ваши просроченные кредиты и долги. Если сумма Вашей задолженности более 250-ти тысяч рублей и Вам интересно списание долгов - нажмите один».

Абонентский номер заявителя + 7-968-<...>принадлежит к ресурсу нумерации ПАО «Вымпел-Коммуникации», ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301.

Согласно данным о принадлежности номеров операторам связи, полученным из официальных источников (выписки из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенного на сайте Федерального агентства связи (<https://rossvyaz.gov.ru/deyatelnost/resurs-numeracii/vypiska-iz-reestra-sistemy-i-plana-numeracii>), и базы данных перенесенных абонентских номеров ФГУП «ЦНИИС» - <https://zniis.ru/bdprn/check>), абонентский номер + 7-905-051-18-25 принадлежит к ресурсу нумерации ПАО «ВымпелКом», ОГРН 1027700166636, ИНН 7713076301.

В соответствии с п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования в данной рекламе являются юридические услуги по банкротству физических лиц.

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.

Как следует из обращения физического лица, рассматриваемый рекламный звонок поступил на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. То есть, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемая реклама распространена без получения предварительного согласия абонента подвижной радиотелефонной связи.

Между тем, согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям

электросвязи лежит на рекламодателе - «реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено».

При этом, заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия. Более того, заявитель, как физическое лицо, не несет обязанности по представлению информации, документов в антимонопольный орган, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 34 Федерального закона «О рекламе» подобная обязанность возложена только на юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-508/2022 ООО «Эталон» либо иное лицо не представили в Ульяновское УФАС России документального доказательства наличия предварительного согласия абонента телефонного номера +7-<...> на получение рекламы, распространенной в 09 час. 07 мин. (время: МСК+1) 02.06.2021 (звонок с абонентского номера +7-<...>) на номер мобильного телефона +7-<...>.

Следовательно, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемый звонок рекламного характера осуществлен при отсутствии предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

Кроме того, представленная заявителем запись телефонного разговора - монолога звонившего, является заранее записанным аудиофрагментом (автоматизированной записью), что позволяет сделать вывод, что в ходе осуществления звонка абоненту использовались средства выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматическое дозвонивание).

Согласно ч. 2 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-508/2022 нарушение ч. 2 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» не подтвердилось.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

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

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

Ульяновским УФАС России в адрес ПАО «ВымпелКом» направлен запрос (исх. № 3424-05 от 21.07.2022) о представлении сведений об абоненте, распространившем указанную рекламу. Согласно ответу ПАО «ВымпелКом» (исх. № ЦР-04/57989 от 01.08.2022, вх. № 4829 от 04.08.2022) телефонный номер +7-905-051-18-25 выделен ООО «Эталон», ОГРН 1163668069564, ИНН 3662226904, по договору об оказании услуг связи «Билайн» № 825458774 от 29.12.2021. ПАО «ВымпелКом» подтвердило факт совершения 18.07.2022 в 14 час. 41 мин. 17 сек. (время московское) звонка с абонентского номера +7-905-051-18-25 на номер +7-<...> длительностью 22 сек. Также общество представило копию договора об оказании услуг связи, заключенного с заявителем на номер телефона +7-968-<...>.

Таким образом, в данном случае рекламодателем и рекламодателем рекламного звонка, поступившего на номер телефона +7-968-<...>, в данном случае является

ООО «Эталон».

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

По мнению Комиссии, необходимость в выдаче предписания ООО «Эталон» в данном случае отсутствует.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодиспетчерами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-48, 54 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 юридических услуг по банкротству физических лиц, распространенную в 14 час. 41 мин. 17 сек. (время московское) 18.07.2022 (звонок с абонентского номера +7-905-051-18-25) на абонентский номер телефона + 7-968-<...> без предварительного согласия абонента телефона + 7-968-<...>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 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

К.Ю. <...>

Члены Комиссии:

Н.В. <...>

Δ.Α. <...>