

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЛА № 024/05/18-1582/2023

26 марта 2024 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – ..., члены Комиссии: заместитель начальника отдела контроля органов власти – ....., государственный инспектор контрольного отдела – ....., рассмотрев дело № 024/05/18-1582/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя по признакам 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 поступили обращения (вх. № 7930-ЭП/23 от 19.04.2023, вх. № 10395-ЭП/23 от 22.05.2023, вх. № 10734-ЭП/23 от 26.05.2023) (далее – Заявитель) по факту поступления на электронную почту Заявителя с электронной почты под различными именами и фамилиями рекламной рассылки с предложением о покупке металлообрабатывающих станков с указанием номера телефона (далее – Реклама).

Указанные действия совершены без получения предварительного согласия от Заявителя, использующего электронную почту, на получение рекламы, что необходимо в силу части 1 статьи 18 Федерального закон «О рекламе».

В результате рассмотрения заявления и приложенных к нему материалов, Красноярским УФАС России было установлено наличие признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального «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.

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.

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. Исходя из содержания, рассматриваемая Реклама является рекламой товара - металлообрабатывающих станков.

Красноярское УФАС России направило запрос в адрес ПАО «МТС» о предоставлении информации о владельце абонентского номера, указанного в Рекламе.

Согласно представленным документам и пояснениям ПАО «МТС» (вх. № 10082-ДСП/23 от 18.05.2023), абонентский номер принадлежит на основании договора на предоставление услуг связи №855793267 от 22.10.2023, заключенного между ПАО «МТС» и

Согласно выписке из ЕГРИП имеет статус индивидуального предпринимателя, основным видом деятельности которого является торговля оптовая металлообрабатывающими станками.

На основании изложенного Красноярское УФАС России установило, что Реклама содержит признаки нарушения 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 «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Соответственно, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодателем Рекламы является ИП

На основании изложенного Красноярское УФАС России установило, что Реклама содержит признаки нарушения 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.

По данному факту Красноярским УФАС России в отношении ИП 05.06.2023 было возбуждено дело № 024/05/18-1582/2023 по признакам нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

Определение о возбуждении Дела (исх. № АГ/9416/23 от 05.06.2023) было направлено в адрес ИП заказным письмом и на электронную почту. Рассмотрение дела назначено на 05.07.2023 в 15:00.

На заседание Комиссии по рассмотрению Дела ИП не явился.

В адрес Красноярского УФАС России поступили письменные пояснения от ИП (вх. № 11518-ЭП/23 от 06.06.2023), согласно которым следует, что личность и контактные данные Заявителя ИП неизвестны. Электронные сообщения, коммерческие предложение либо информация иного рода Заявителю ИП не направлялась. Вместе с тем, ИП сообщил о наличии прайса на продукцию в электронной форме, который направляется по запросам клиентов и находится в свободном для неопределенного круга лиц доступе.

Рассмотрев представленные сведения, Комиссия пришла к выводу о необходимости получения дополнительных сведений для всестороннего и объективного рассмотрения настоящего Дела.

Определение об отложении рассмотрения дела и продление срока его рассмотрения (исх. № ВМ/11517/23 от 07.07.2023) было направлено в адрес ИП заказным письмом и на электронную почту. Рассмотрение дела назначено на 24.08.2023 в 15:00.

На заседание Комиссии по рассмотрению Дела ИП не явился.

В адрес Красноярского УФАС России поступили письменные пояснения от ИП (вх. № 15503-ЭП/23 от 31.07.2023; вх. № 15512-ЭП/23 от 31.07.2023), из которых следует, что личность и контактные данные Заявителя ИП неизвестны. Электронные сообщения, коммерческие предложение либо информация иного рода Заявителю ИП не направлялась, иным лицам их направление не поручалось.

ИП сообщил о наличии прайса в электронной форме на продукцию, который направляется по запросам клиентов и находится в свободном доступе неопределенного круга лиц, что, в свою очередь, соответствует пункту 1 Постановления пленума ВАС № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» и положениям КоАП РФ.

Вместе с тем, в адрес Красноярского УФАС России поступило обращение (вх. 16879-ЭП/23 от 22.08.2023) (далее – Заявитель) по факту поступления на электронную почту Заявителя с электронной почты под различными именами и фамилиями рекламной рассылки с предложением о покупке металлообрабатывающих станков с указанием номера телефона (далее – Реклама).

Указанные действия совершены без получения предварительного согласия от Заявителя, использующего электронную почту, на получение рекламы, что необходимо в силу части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании вышеизложенного, Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение рассмотреть Дело отложить в связи с приобщением к материалам Дела обращения (вх. 16879-ЭП/23 от 22.08.2023) и необходимостью получения дополнительной информации для всестороннего и объективного рассмотрения настоящего Дела.

Определение об отложении рассмотрения дела (исх. № ЮФ/14374/23 от 28.08.2023) было направлено в адрес ИП заказным письмом и на электронную почту. Рассмотрение дела назначено на 28.09.2023 в 15:00.

На заседание Комиссии по рассмотрению Дела ИП не явился.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» указанное письмо Красноярского УФАС России с почтовым идентификатором, на момент рассмотрения Дела содержит статус неудачная попытка вручения.

На заседании Комиссии 28.09.2023 установлено, что в материалах дела отсутствуют доказательства надлежащего уведомления лица о дате и месте очередного заседания Комиссии.

Комиссией установлено, что ИП отрицает факт направления рекламных сообщений в адрес заявителя, электронные почты, с которых поступали сообщения в адрес заявителя, предпринимателю не принадлежат (вх. № 15503-ЭП/23 от 31.07.2023; вх. № 15512-ЭП/23 от 31.07.2023).

Из пояснений следует, что электронные сообщения, коммерческие предложение либо информация иного рода Заявителю ИП не направлялась, иным лицам их направление не поручалось.

В целях установления лиц, направивших в адрес Заявителя Рекламу, Красноярским УФАС направлен запрос о предоставлении необходимой информации в адрес (исх. № АГ/14499/23 от 30.08.2023). Ответ на указанный запрос не поступил.

Согласно пункту 39 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), рассмотрение дела может быть приостановлено антимонопольным органом в случае необходимости установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, для установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, определением Красноярским УФАС от 28.09.2023 производство по делу приостановлено.

Определением от 08.02.2024 производство по Делу возобновлено (исх. № АГ/1797/24 от 08.02.2024), назначено к рассмотрению на 26.03.2024 (исх. № АГ/1797/24 от 08.02.2024).

Указанное определение было направлено в адрес ИП (реестр почтовых отправок № 5263 от 06.02.2024, почтовый идентификатор )

На заседание Комиссии по рассмотрению Дела ИП не явился, представителя не направил.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» указанное письмо Красноярского УФАС России с почтовым идентификатором , на момент рассмотрения Дела содержит статус «Временное хранение».

В пункте 63 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» указано, что «...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».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России полагает, что ею приняты все необходимые меры по извещению ИП о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Красноярским УФАС России в целях установления надлежащего лица, отправившего рекламные сообщения с вышеуказанных электронных почт, направлены запросы ООО «», ООО «», ООО «», АО «».

Согласно представленным сведениям является владельцем электронной почты .

Вместе с тем сообщил (вх. №24591-ЭП/23 01.12.2023), что указанную Рекламу Заявителю не направлял. Более того, связанные с доменным именем услуги предоставлялись до 02.02.2019, что подтверждается официальными ответами, полученными по запросу от ООО «» и ООО «».

Соответственно, правообладателем электронного адреса не является.

информацию по запросу антимонопольного органа по существу дела не представила, письмо №АГ/578/24 от 06.02.2024 с соответствующим запросом содержит статус «Временное хранение» (идентификатор ).

Сведения о владельцах адресов электронной почты: , согласно представленным сведениям, отсутствуют.

Таким образом,, согласно представленной информации, данные о лице (лицах), которым принадлежат адреса электронной почты: , с которой производилась рассылка рекламных писем на электронный адрес Заявителя ( ), отсутствуют.

С учетом совокупности вышеустановленных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о том, ИП с указанных адресов электронной почты рассылку рекламной информации не осуществлял; данные о лице (лицах), которое направляли рекламную информацию, отсутствуют. Доказательства иного комиссией не установлены.

Таким образом, несмотря на предпринятые в ходе рассмотрения дела Комиссией меры установить рекламодателя спорной рекламы не представилось возможным.

Учитывая то, что в материалах дела отсутствуют доказательства направления ИП рекламной информации в адрес Заявителя ( ), комиссией не может быть сделан вывод о том, что он является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

В соответствии с пунктом 31 Правил дело рассматривается антимонопольным органом в течение одного месяца со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В исключительных случаях, связанных с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительной информации, указанный срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Определение о возбуждении дела № 024/05/18-1582/2023 вынесено 05.06.2023. Срок рассмотрения дела № 024/05/18-1582/2023 истек 05.09.2023.

Согласно подпункту «е» пункта 40 Правил, рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в случае невозможности установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 31 Правил.

Учитывая вышеизложенное, рассмотрение настоящего Дела подлежит прекращению.

В связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, рассматриваемое дело подлежит прекращению.

Ввиду изложенного, руководствуясь подпунктом 31, пунктом «е» пункта 40, пунктом 41 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 024/05/18-1582/2023 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в отношении ИП прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.