

ИП <...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 024/05/18-19/2019

«23» мая 2019 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решение оглашена 08.05.2019.

В полном объеме решение изготовлено 23.05.2019.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя управления - начальник аналитического отдела, члены Комиссии: заместитель начальника отдела естественных монополий - <...>, специалист - эксперт контрольного отдела - <...>, рассмотрев материалы дела № 024/05/18-19/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> рекламы, содержащей признаки 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 из ФАС России поступило заявление физического лица (далее - Заявитель) (вх. № 20751 от 30.11.2018) по факту получения 23.11.2018 в 15:25 на используемый Заявителем абонентский номер <...> -902-012-01-94 с абонентского номера +7-958-887-95-93 ненадлежащей рекламы посредством телефонного звонка (далее – Реклама).

Указанные действия были совершены без получения предварительного согласия от Заявителя, использующей абонентский номер <...> -902-012-01-94, на получение Рекламы, что нарушает, по мнению Заявителя, требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «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.

Рассматриваемая Реклама 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; преследует строго заданные цели информирования; продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Красноярским УФАС России в адрес Красноярского филиала ООО «Т2 Мобайл» был направлен запрос о предоставлении информации о рекламораспространителе указанной Рекламы.

Согласно письменным пояснениям Красноярского филиала «Т2 Мобайл» следует: «Согласно данным о принадлежности номеров к операторам связи, полученным из официального источника на сайте Федерального агентства связи ([http://www.rossvyaz.ru/activity/num\\_resurs/registerNum/](http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/)) и Базе данных перенесенных абонентских номеров ЦНИИС, полученных из официального источника на сайте <https://zniis.ru/bdprn/check>, абонентский номер <...> с которого осуществлялся телефонный звонок +79588879593 входит в ресурс нумерации ООО «МиАТел» (г. Санкт-Петербург и Ленинградская область)». Таким образом, абонентский номер <...> , с которого на абонентский номер <...> -902-012-01-94, используемый заявителем, была направлена Реклама посредством телефонного звонка принадлежит обществу с ограниченной ответственностью «МиАТел» (ОГРН: 1137847187664, ИНН: 7841482919, 191186, г. Санкт-Петербург, просп. Невский, 22-24 А, пом. 101-Н/10) (далее – ООО «МиАТел»).

Красноярским УФАС России в адрес ООО «МиАТел» был направлен запрос о предоставлении информации о рекламораспространителе рассматриваемой Рекламы.

В установленный срок, в течение 7 дней с момента получения запроса о предоставлении информации о рекламораспространителе Рекламы в адрес Красноярского УФАС России от ООО «МиАТел» запрошенные сведения не поступили.

Нормами части 1 статьи 34 Федерального закона «О рекламе» установлено, что юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые документы, материалы, объяснения, информацию в письменной и (или) устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну), включая служебную переписку в электронном виде, а также обеспечивать уполномоченным должностным лицам антимонопольного органа доступ к такой информации.

Неисполнение требований части 1 указанной вышеуказанной статьи влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Требование о представлении сведений и документов было мотивировано необходимостью выполнения возложенных на антимонопольный орган полномочий.

Красноярским УФАС России в адрес ООО «МиАТел» был направлен вызов на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ, в связи с непредставлением в Красноярское УФАС России сведений, предусмотренных законодательством о рекламе. В адрес Красноярского УФАС России от ООО «МиАТел» поступило ходатайство, из которого следует: «В ответ на Ваше письмо о вызове на составление протокола сообщаю, что ООО «МиАТел» находится в Санкт-Петербурге, законный представитель не сможет явиться на составление протокола в г. Красноярске. При рассмотрении дела прошу учесть следующие смягчающие обстоятельства:

ООО «МиАТел» предоставило ответ на запрос УФАС по Красноярскому краю от 04.12.2018 №19775 с нарушением сроков, так как не имело на момент получения запроса полной запрашиваемой

информации. Договор с абонентом заключен агентом, находящимся в другом городе (г. Волгодонск Ростовской области). ООО «МиАТел» сделало запрос копии договора и сроки ответа не зависели от ООО «МиАТел». После получения необходимой информации, она была направлена ООО «МиАТел» в адрес УФАС по Красноярскому краю исх № 12/02 от 21.02.2019.

ООО «МиАТел» является субъектом малого предпринимательства и просит применить положения ст. 4.1.1. КоАП РФ при вынесении решения, заменить административный штраф на предупреждение. Выписку из реестра малого предпринимательства прилагаю. ООО «МиАТел» впервые привлекается к административной ответственности».

Исходя из вышеизложенного Красноярским УФАС России принято решение протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ, в отношении ООО «МиАТел» не составлять.

В адрес Красноярского УФАС России от ООО «МиАТел» поступила информация о рекламодателе рассматриваемой Рекламы, из которой следует: «В ответ на Ваш запрос о предоставлении информации направляю в Ваш адрес информацию об использовании телефонного номера +7-958-887-95-93.

Телефонный номер +7-958-887-95-93 выдал абоненту Индивидуальному Предпринимателю <...> по Договору от 01.11.2018 №01/11-18Н001, договор не расторгнут. Договор заключен ООО «Зорра» агентом ООО «МиАТел» на основании Агентского договора от 30.10.2018 № 019-03.

Считаю необходимым указать, что в Договоре оказания услуг связи пунктом 2.2.3 предусмотрено условие: Абонент обязан не использовать Услуги без предварительного письменного согласования с Оператором связи для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок. Обращений о согласовании указанных действий в адрес ООО «МиАТел» от ИП Замерова не поступало, согласия ООО «МиАТел» не выдавало. Направляю копии документов и прошу учесть при рассмотрении дела».

Таким образом, между обществом с ограниченной ответственностью «Зорра» (ОГРН 1186196044374, ИНН 6143097048; юридический адрес: 347382, Ростовская область, г. Волгодонск, ул. Весенняя, д. 36, пом. 2) (далее – ООО «Зорра») – агентом ООО «МиАТел», действующим на основании агентского договора № 019-03, и ИП <...> заключен договор об оказании услуг связи № 01/11-18Н001 от 01.11.2018, согласно которому ООО «Зорра» предоставило ИП <...> абонентский номер <...> -958-887-95-93, с которого на абонентский номер <...> -902-012-01-94, используемый Заявителем, поступила Реклама.

Учитывая вышеизложенное, принимая во внимание невозможность предоставления доказательств получения предварительного согласия на получение рекламы в виде телефонного звонка от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -902-012-01-94, указанная Реклама была распространена без получения предварительного согласия на получение рекламы в виде телефонного звонка от Заявителя, использующего абонентский номер <...> -902-012-01-94.

В связи с вышеизложенными обстоятельствами в рассматриваемой Рекламе содержатся 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 рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем Рекламы является ИП <...>

По данному факту Красноярским УФАС России в отношении ИП <...> 28.02.2019 было возбуждено дело № 024/05/18-19/2019 по признакам нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело).

Определение о возбуждении Дела (исх. № 2963 от 28.02.2019) было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением и вручено 18.03.2019 (почтовый идентификатор № 80084533026122). В назначенное время ИП <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России обладала информацией о

надлежащем уведомлении ИП <...> о дате и времени рассмотрения Дела, доказательства надлежащего уведомления ИП <...> в материалах Дела имеются.

В ходе рассмотрения Дела Комиссией Красноярского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи с неявкой на рассмотрение участвующего в Деле лица и необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения (исх. № 4271 от 22.03.2019) было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением и вручено 06.04.2019 (почтовый идентификатор № 80084533408997). В назначенное время ИП <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения документы и сведения не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России обладала информацией о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате и времени рассмотрения Дела, доказательства надлежащего уведомления ИП <...> в материалах Дела имеются.

В ходе рассмотрения Дела Комиссией Красноярского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения Дела в связи с неявкой на рассмотрение участвующего в Деле лица и необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определение об отложении рассмотрения Дела (исх. № 5737 от 16.04.2019) было направлено в адрес ИП <...>. заказным письмом с уведомлением и вручено 25.04.2019 (почтовый идентификатор № 80084535606230). В назначенное время ИП <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением об отложении рассмотрения Дела документы и сведения не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России обладала информацией о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате и времени рассмотрения Дела, доказательства надлежащего уведомления ИП <...> в материалах Дела имеются.

В соответствии со статьей 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.

Согласно сведениям, указанным в договоре №01/11-18Н001 от 01.11.2018, заключенном между ООО «Зорра» и ИП <...>, адресом регистрации ИП <...>. является: <...>.

Таким образом, Красноярским УФАС России были предприняты все зависящие от него меры по надлежащему уведомлению ИП <...> о дате и времени рассмотрения Дела, в связи с чем Дело было рассмотрено в отсутствие ИП <...>.

В ходе рассмотрения Дела, Комиссией Красноярского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

На абонентский номер <...> -902-012-01-94, используемый Заявителем, 23.11.2018 в 15:25, с абонентского номера +7-958-887-95-93, поступила Реклама в виде телефонного звонка без предварительного согласия Заявителя на получение Рекламы.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «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.

Рассматриваемая информация обладает вышеуказанными признаками, следовательно, является рекламой.

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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, рассматриваемая Реклама содержит признаки нарушения требований 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 рекламораспространитель.

Красноярским УФАС России в адрес Красноярского филиала ООО «Т2 Мобайл» – оператора абонентского номера +7-902-012-01-94, используемого Заявителем, был направлен запрос о предоставлении информации о рекламораспространителе Рекламы.

Согласно пояснениям, представленным Красноярским филиалом ООО «Т2 Мобайл» абонентский номер <...> -958-887-95-93, с которого на абонентский номер <...> -902-012-01-94, используемый Заявителем, была направлена Реклама посредством телефонного звонка принадлежит ООО «МиАТел». Красноярским УФАС России в адрес ООО «МиАТел» был направлен запрос о предоставлении пояснений по обстоятельствам рассматриваемого Дела. На основании представленной ООО «МиАТел» информации следует, что в силу договора об оказании услуг связи № 01/11-18Н001 от 01.11.2018, заключенного между агентом ООО «МиАТел» – ООО «Зорра» и ИП Земеровым А.А., ООО «Зорра» от лица ООО «МиАТел» предоставляет абонентский номер <...> -958-887-95-93 ИП <...>, с которого была направлена Реклама на абонентский номер <...> -902-012-01-94, используемый Заявителем.

Таким образом, на основании статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем рассматриваемой Рекламы является ИП <...>

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не располагала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» ИП <...> устранены.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 30, 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу, распространенную И П <...> посредством телефонного звонка 23.11.2018 в 15:25 на используемый Заявителем абонентский номер +7-902-012-01-94, поскольку она нарушает требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>