

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-681/2021

07 сентября 2021 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...), врио заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: (...),

рассмотрев дело № 055/05/18-681/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Авангард» (ИНН 2901295402, ОГРН 1192901001853, далее – ООО «Авангард») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя, извещенного надлежащим образом, ООО «Авангард», в извещении которого предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России обратился гражданин (...) по факту получения им 17.04.2021 в 15:15 часов на абонентский номер (...) телефонного звонка от абонента (...).

Заявителем приложена аудиозапись телефонного звонка следующего содержания:

«- Здравствуйте, меня зовут (...), у меня для вас важная информация, можете сейчас говорить?»

- Могу говорить.

- Хочу вас обрадовать, вы ранее пользовались услугами платежных систем «Мастер карт» и «Виза», и в качестве благодарности за ваше доверие мы делаем вам подарок - это карта рассрочки, проценты по нашей карте вам вообще не нужно платить, так как она не является кредитной. С каждой покупки оплачивается рассрочка беспроцентно до двенадцати месяцев, в течение десяти лет можете без проблем совершать покупки без процентов, тем более по карте предусмотрена пожизненная бесплатное обслуживание, то есть за карту не надо платить ни сейчас, ни потом, она для вас будет абсолютно бесплатной...

- Девушка, мне это неинтересно...

- Для получения Вашей карты оставайтесь на линии...».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Указанная информация подпадает под понятие рекламы, поскольку распространена по сетям

электросвязи в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечения внимания потребителя к получению карты рассрочки.

По утверждению заявителя, реклама распространялась без его предварительного согласия на ее получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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.

ПАО «ВымпелКом» указало, что абонентский номер (...) выделен ООО «Авангард» на основании договора от 06.08.2020 № 763178181.

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

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Авангард» является рекламодателем.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 29.06.2021 в отношении ООО «Авангард» по вышеуказанному факту было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 055/05/18-681/2021, рассмотрение дела назначено на 28.07.2021 в 16:00 часов. Копия определения от 29.06.2021 была направлена по юридическому адресу ООО «Авангард» ((...)) заказным письмом с уведомлением от 29.06.2021 № 06 - 6376, однако, согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401051974308 на момент рассмотрения настоящего дела находилось в месте вручения с отметкой от 28.07.2021 «Неудачная попытка вручения».

Определением Омского УФАС России от 29.07.2021 срок рассмотрения дела № 055/05/18-681/2021 был продлен, рассмотрение назначено на 07.09.2021 в 15:30 часов. Копия определения направлена по юридическому адресу ООО «Авангард» заказным письмом с уведомлением от 29.07.2021 № 06 - 7466, однако, согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), указанное письмо Омского УФАС России с почтовым идентификатором 64401051988022 от 02.09.2021 возвращено отправителю из-за истечения сроков хранения.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 29.06.2021 юридическим адресом ООО «Авангард» является: (...).

В пункте 63 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 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 части 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что 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 Омского УФАС России полагает, что в извещении ООО «Авангард» предприняты достаточные меры по надлежащему извещению лица о времени и месте рассмотрения дела № 055/05/18-681/2021.

Рассмотрев материалы дела, учитывая пояснения заявителя об отсутствии его согласия на получение рекламы, наличие договора об оказании услуг связи «Билайн» от 06.08.2020 № 763178181, заключенного между ООО «Авангард» и ПАО «ВымпелКом», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Авангард» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении 17.04.2021 в 15:15 часов в адрес гражданина (...) с абонентского номера (...) посредством радиотелефонной связи рекламы без предварительного согласия абонента на ее получение.

Учитывая разовый характер поступления вышеуказанного звонка в адрес заявителя (абонентский номер (...)), а также отсутствие на момент рассмотрения настоящего дела доказательств обратного, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи ООО «Авангард» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Авангард» (ИНН 2901295402, ОГРН 1192901001853), выразившиеся в распространении 17.04.2021 в 15:15 часов в адрес гражданина (...) с абонентского номера (...) посредством радиотелефонной связи рекламы без предварительного согласия абонента на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать ООО «Авангард» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 07 сентября 2021 года.

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

Председатель Комиссии (...)

Члены Комиссии: (...)