

## РЕШЕНИЕ

по делу № 029/05/18-1284/2023

Резолютивная часть оглашена «11» марта 2024 года

Решение в полном объеме изготовлено «11» марта 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии

-

(удалено)

Заместитель руководителя — начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

Члены Комиссии:

-

(удалено)

Главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

-

(удалено)

Главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

в отношении ИП (удалено) (ОГРНИП: 3105256208000039) по признакам нарушения требований ч. 1, ч. 2 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), в отсутствие сторон, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, руководствуясь ст. 36 Закона о рекламе, п. 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения Закона о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее — Правила рассмотрения дел),

УСТАНОВИЛА:

В Архангельское УФАС России поступило обращение (удалено), согласно которому 03.11.2023 в 13:33 на номер мобильного телефона +7-911-(удалено) (далее — Номер заявителя) поступил телефонный звонок с номера +7-965-(удалено) с информацией рекламного характера.

Согласно предоставленной аудиозаписи звонка он содержал следующую информацию:

«-Алло.

- Добрый день.

- Добрый день меня зовут Екатерина Компания 1с бухгалтерия.

- У нас есть возможность сформировать для вас индивидуальное предложение по удаленному ведению бухгалтерии. Вероятно, это будет дешевле, чем вы платите сейчас действующим бухгалтером.

- Вам было бы интересно?

- Вы, кто девушка? Алло. Алло.

- Угу.

- Вы не могли бы подтвердить ваш ответ нажав кнопку 1, если интересно, то мы сформируем заявку на менеджера и 2, если не хотите, чтобы мы вас больше беспокоили.

- Переключите на оператора.

- Угу.

- Вы не могли бы подтвердить ваш ответ нажав кнопку 1, если интересно, то мы сформируем заявку на менеджера и 2, если не хотите, чтобы мы вас больше беспокоили».

По сообщению заявителя, согласия на получение данной рекламной информации он не давал.

В соответствии с данными <<https://www.niir.ru/>> телефонный номер +7-965-(удалено), с которого поступил звонок, выделен оператору ПАО «Вымпелком».

В свою очередь, ПАО «Вымпелком» сообщило, что номер +7-965-(удалено) передан (удалено) и подтвердило факт спорного звонка.

Архангельским УФАС России был направлен запрос в адрес (удалено), однако, ответ от (удалено), по неустановленным причинам, не поступил.

Определением о возбуждении дела от 27.12.2023 рассмотрение дела назначено на 18.01.2023. Однако, по неустановленным причинам, (удалено) данное определение по месту регистрации получено не было, что подтверждается почтовым идентификатором (удалено).

Определением об отложении рассмотрения дела рассмотрение назначено на 11.03.2024, однако данное определение (удалено) также получено не было (почтовый идентификатор: (удалено)).

Вместе с тем, как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" с учетом положения пункта 2 статьи 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.

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.

Таким образом, Комиссия Архангельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе пришла к выводу о готовности рассмотрения дела по существу.

Частью 1 Статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «О рекламе» (далее — Закон о рекламе) установлено, что 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.

Часть 2 статьи 18 Закона о рекламе устанавливает, что 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 данном случае, абоненту транслировалась запись голоса, содержащая текст рекламного сообщения, который не реагировал на вопросы Заявителя, не участвовал в контексте разговора.

Пункт 1,2 статьи 3 Закона о рекламе определяет, что 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;

Как указано выше, 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, необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на

получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

Распространенная информация имеет в себе признаки рекламы — имеет объект рекламирования — услуги по ведению бухгалтерии.

В распространенной рекламе отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению, исходя из ее содержания.

Таким образом, можно сделать вывод, что указанная информация распространена по сетям электросвязи (посредством телефонного звонка), без получения предварительного согласия абонента.

Кроме того, в распространенной информации содержатся признаки распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 1, части 2 статьи 18 Закона о рекламе несет рекламодатель (лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств – п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Абонентский номер +7-965-(удалено) выделен (удалено)

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы, в чьих действиях содержатся признаки нарушения ч. 1, ч. 2 ст. 18 Закона о рекламе является (удалено) (ОГРНИП: 3105256208000039) .

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пп. 42 - 47, п. 54 Правил рассмотрения дел,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, направленную 03.11.2023 в 13:33 на номер мобильного телефона + 7-911-(удалено) с номера +7-965-(удалено) с рекламой услуг по ведению бухгалтерии.
2. Признать (удалено) (ОГРНИП: 3105256208000039), нарушившим ч. 1, ч. 2 ст. 18 Закона о рекламе;
3. Выдать (удалено) (ОГРНИП: 3105256208000039) предписание о прекращении нарушения Закона о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Подача заявления о признании недействительным решения антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения, предписания, если судом или арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения, предписания. Постановление антимонопольного органа о применении мер административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе может быть обжаловано, оспорено в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель комиссии

(удалено)

Члены комиссии

(удалено)

(удалено)