

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 19.10.2021 г. г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 28.10.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – (...) – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Члены комиссии:

(...) – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

(...) – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 023/05/18-3750/2021 о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении 29.06.2021 г. в 10 часов 26 минут с номера телефона (...) на номер абонента (...) посредством смс-сообщения рекламы содержания: «СКИ, ДКИ до 30 % на Паркинг в Вашем Доме! Хит цена (...)», с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие надлежащим образом уведомлённого о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-3750/2021 лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – гр (...).

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления физического лица о признаках нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении на номер (...) рекламы посредством смс-сообщения следующего содержания: «СКИ, ДКИ до 30 % на Паркинг в Вашем Доме! Хит цена (...)» с номера телефона (...), полученного абонентом 29.06.2021 г. в 10 часов 26 минут Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, полученного абонентом (...), было направлено с номера телефона (...), что подтверждается материалами заявителя (скриншоты экрана мобильного телефона).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «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.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

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.

Заявитель, являясь абонентом номера (...) на основании договора от 31.03.2017 г., не давал своего согласия на получение вышеуказанной рекламы.

Из копии детализации оказанных услуг связи по номеру (...) за 29.06.2021 г., представленной ПАО «Мегафон» по запросу Краснодарского УФАС России следует, что оборудованием оператора сотовой связи зафиксировано получение смс-сообщения 29.06.2021 г. в 10 часов 26 минут на номер абонента (...), выделенный по договору об оказании услуг связи № 1-12165, от номера телефона (...) содержания: «СКИДКИ до 30 % на Паркинг в Вашем Доме! Хит цена (...)».

Из документов и материалов, представленных ООО «Скартел» по запросу Краснодарского УФАС России следует, что номер телефона (...) принадлежит **гр.** (...) на основании договора об оказании услуг связи от 29.06.2021 г. Заключая договор, абонент выражает своё согласие на применение Условий оказания услуг связи ООО «Скартел», являющихся неотъемлемой частью договора (далее – Условия).

Согласно п.5.6. Условий абонент обязан не использовать услуги, оказываемые оператором, для проведения каких-либо рекламных компаний, конкурсов, викторин, голосований, опросов, массовых и одиночных рассылок, а также для осуществления иных подобных действий без письменного согласования с оператором.

Абонент несёт ответственность за использование услуг в случаях, указанных в п., 5.3.1, п.5.3.2, п.5.6 Условий (п.5.2.1).

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

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

Таким образом, рекламораспространителем рекламы вышеуказанного содержания является **гр.** (...) (адрес: (...)).

На основании вышеизложенного было возбуждено дело № 023/05/18-3750/2021 от 29.07.2021 г. в отношении рекламораспространителя гр. (...).

29.07.2021 г. Краснодарским УФАС России было направлено определение о назначении дела № 023/05/18-3750/2021 на адрес гр. (...) и назначено к рассмотрению 27.08.2021г. В соответствии с информацией, представленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (...) «оставлено извещение» 11.08.2021 г.

На рассмотрение дела 27.08.2021г. (...) не явилась. Документы, указанные в определении о назначении дела к рассмотрению, не представила.

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу, в соответствии с пунктом 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 г. № 1922 (далее – Правила), Комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение о продлении и об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3750/2021.

27.08.2021г. Краснодарским УФАС России было направлено гр. (...) определение о продлении сроков рассмотрения дела № 023/05/18-3750/2021 и определение об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3750/2021. Дело № 023/05/18-3750/2021 было назначено к рассмотрению 19.10.2021г. В соответствии с информацией, представленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (...) «истёк срок хранения» 15.10.2021 г.

Согласно п. 63, 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 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 (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

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.

Бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его

доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Истечение срока хранения является надлежащим уведомлением гр. (...).

Таким образом, дело № 023/05/18-3750/2021 рассматривалось 19.10.2021г. в отсутствие гр. (...) надлежащим образом уведомлённой о дате, времени и месте рассмотрения дела.

На основании вышеизложенного, в действиях рекламораспространителя гр. (...) при распространении рекламы вышеуказанного содержания установлены признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу при распространении гр. (...) (адрес: ...) 29.06.2021г. в 10 часов 26 минут с номера телефона (...) на номер абонента (...) посредством смс-сообщения рекламы содержания: «СКИДКИ до 30 % на Паркинг в Вашем Доме! Хит цена (...), поскольку при её распространении нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать гр. (...) (адрес: (...)) предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 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 _____ (...)

Члены Комиссии _____ (...)

_____ (...)