

апреля 2022 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 28 апреля 2022 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе

рассмотрев дело № 058/05/18-119/2022, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Строй-Инвест» (ИНН 3015104720; ОГРН 1153015000742; далее – «Строй-Инвест») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 18.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Пензенское УФАС поступило обращение абонента ООО «Т2 Мобайл», направленное Федеральной антимонопольной службой (от 17.12.2021 вх. №6312-э), по поводу поступления 16.12.2021 в 14:58 смс-сообщения с номера +7 на номер его телефона. Заявитель согласия на получение смс-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению смс-рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

в соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежат оператору ООО «Т2 Мобайл».

в соответствии с выпиской из реестра Российской системы и плана нумерации телефонный номер +7 принадлежит оператору ПАО «Ростелеком».

в соответствии с постановлением рекламодателя Пензенским УФАС России направлены уведомления в ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 23.12.2021 №2588-2) и в ПАО «Ростелеком» (исх. от 23.12.2021 №4640-2).

в соответствии с постановлением Пензенского УФАС России 28.12.2021 (вх.№6495-э) поступил ответ ООО «Т2 Мобайл», в котором указано следующее.

абонентский номер +7 выделен Р... по договору оказания услуг связи (договор приложен в материалы дела).

в соответствии с представленной детализацией смс-сообщений на абонентский номер +7 за 16.12.2021, в соответствии с которой 16.12.2021 в 14:58:24 поступило входящее смс-сообщение с телефонного номера +7.

в соответствии с информацией, представленной ПАО «Ростелеком» (оператор), абонентский номер был выделен ООО «Строй-Инвест» (ИНН 3015104720; ОГРН 1153015000742) в рамках договора №7251935 от 30.06.2020.

в соответствии с постановлением Пензенского УФАС России определением от 17.02.2022 по факту распространения смс-

Извещения рекламного характера возбуждено дело № 058/05/18-119/2022 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» ее - ФЗ «О рекламе») в отношении ООО «Строй-Инвест». В ходе рассмотрения дела иссией дело было отложено до 28.04.2022.

рассмотрение дела 28.04.2022 представитель ООО «Строй-Инвест» не явился. Метки, направляемые по адресу Общества, возвращались в Пензенское УФАС России меткой: «истек срок хранения»

Пензенское УФАС России предприняло все меры для установления и обеспечения надлежащего уведомления ООО «Строй-Инвест».

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, направленных по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу его представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность сведений, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела, в рамках производства по делу об административном правонарушении, за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица.

Ввиду вышесказанного, Комиссия Пензенского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие представителя ООО «Строй-Инвест».

В результате рассмотрения Заявления по существу и изучения дополнительно собранных материалов установлено следующее.

С абонентский номер заявителя +7 в сети оператора услуг связи ООО «Т2 Мобайл» поступило смс-сообщение следующего содержания:

«СБРОЦЕН Конф Ландрин 120г Кокос с ваф корпусом 88,5р ул.Московская70». Дата и время поступления сообщения: 16.12.2021 в 14:58:24. Рекламное сообщение поступило с номера +79918143503.

Ввиду поступления, указанного смс-сообщения, подтверждается доставкой предоставленных услуг за 16.12.2021, представленной в материалы дела оператором связи – ООО «Т2 Мобайл».

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая 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. При этом под объектом рекламирования понимается товар, услуга, имя индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

эральной антимонопольной службой России в письме от 05.04.2007 № АЦ/4624 ясно, что под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Этот признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная определенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым законом о рекламе.

Указанная выше информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона о рекламе, поскольку содержит информацию, распространяемую посредством фонной связи, адресованную неопределенному кругу лиц, то есть, не идентифицированную, и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектом рекламирования являются услуги сети «ДОБРОЦЕН».

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в случае, если абонент или адресат обратившийся к нему с таким требованием.

Судом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал следующее: «Согласно части 1 статьи 18 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 необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или факса поступило соответствующее рекламное сообщение. Однако Закон о рекламе не устанавливает порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть получено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения изъясления на получение рекламы от конкретного рекламодателя».

Согласно статье 2 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по любым сетям электросвязи должно осуществляться только при наличии согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

тие адресата содержится в статье 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О связи», согласно которому адресат – это гражданин или организация, которым эсованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или ь сообщение.

им образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по эдаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

амораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям тросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на чение рекламы.

этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные твия по доведению рекламы до потребителя.

иатором смс-сообщения с предложением услуг сети «ДОБРОЦЕН» на номер Заявителя его предварительного согласия является ООО «Строй-Инвест», что подтверждается адлежностью телефонного номера +7 (договор об оказании услуг связи), сведений, ьвергающих данный факт, материалы дела не содержат.

язи с тем, что Заявитель утверждает, что не давал согласия на распространение амы путем осуществления смс-сообщений от отправителя +7, в Пензенском УФАС ии сведения и документы о получении отправителем согласия абонента +7 на тространение ему рекламы по сетям электросвязи отсутствуют, распространение анной рекламы противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

ментов, материалов, указывающих, что ООО «Строй-Инвест» приняты достаточные ы по соблюдению требований статьи 44.1 Федерального закона «О связи», части 1 ыи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении смс-сообщений рекламного характера на эр абонента +7, Пензенским УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО ьой-Инвест» не представлено.

ответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая ьованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. ьдлежащая реклама не допускается.

эответственность за нарушение статьи 18 ФЗ «О рекламе» в соответствии со статьей 38 анного закона несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

ответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является ь, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с ьльзованием любых средств.

занные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях ь, распространившего рассматриваемую рекламу, т.е. ее рекламораспространителя ьО «Строй-Инвест».

им образом, распространение 16.12.2021 в 14:58:24 посредством смс-сообщения, амы товаров и услуг на номер телефона +7, поступившего с номера +7 с нарушением и 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащим.

ответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, ьжденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении а нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный

ин в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (лицам) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства нарушения поступления смс-сообщений с рекламой услуг сети «ДОБРОЦЕН» абоненту Р. «Т2 Мобайл» Р.

в связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Строй-Инвест» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

в силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, самодельщиками, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

исходя из части 2 пункта 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

признать ненадлежащей рекламу: «ДОБРОЦЕН Конф Ландрин 120г Кокос с ваф корпусом» по ул.Московская70», распространяемую 16.12.2021 в 14:58:24 ООО «Строй-Инвест» по средствам электросвязи без предварительного согласия абонента Р. на получение рекламы, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Строй-Инвест» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством сообщений без предварительного согласия абонента.

передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.