

## РЕШЕНИЕ

**Резолютивная часть решения объявлена 29.10.2021 г. г. Краснодар**

**Решение изготовлено в полном объеме 29.10.2021 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:

(...) – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

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

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

рассмотрев дело № 023/05/18-3817/2021 о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы 08.07.2021 г. в 10 часов 05 минут с абонентского номера (...) на номер телефона (...) посредством смс-сообщения содержания: «СКИДКА на ПАРКИНГ до 30%! РАССРОЧКА 0%! ЖК Новый город (...)», с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 N 38-ФЗ (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

*в отсутствие надлежащим образом уведомлённого о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-3817/2021 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 законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении 08.07.2021 г. в 10 часов 05 минут с абонентского номера (...) на номер телефона (...) смс-сообщения содержания: «СКИДКА на ПАРКИНГ до 30%! РАССРОЧКА 0%! ЖК Новый город (...)», с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Реклама вышеуказанного содержания, полученная на номер телефона заявителя (...), была отправлена с абонентского номера (...), что подтверждается материалами, приложенными заявителем (скриншоты).

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых

средств, адресованная неопределённому 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.

Исходя из материалов заявления, физическое лицо, не давало своего согласия на получение вышеуказанной рекламы.

Для рассмотрения Краснодарским УФАС России в рамках предоставленных ему полномочий заявления физического лица требовались дополнительные сведения от операторов связи ООО «Скартел» и ПАО «Мегафон».

Краснодарским УФАС России в адрес ООО «Скартел» был направлен запрос о представлении информации (исх. 20274/7 от 16.07.2021г.):

- надлежащим образом заверенную копию договора о предоставлении услуг, заключенного ООО «Скартел» с контрагентом, направившим с абонентского номера (...), посредством смс-сообщения информацию, полученную абонентом номера (...) 08.07.2021 г. в 10 часов 05 минут;

- сведения о лице, направившем информацию посредством смс-сообщения с абонентского номера (...) на телефонный номер заявителя (...) 08.07.2021 г. в 10 часов 05 минут, с приложением документального подтверждения.

ООО «Скартел» представило пояснения, в соответствии с которыми распространение рекламы вышеуказанного содержания было осуществлено гр. (...) (адрес: (...)) на основании договора об оказании услуг связи ООО «Скартел» № (...) от 08.07.2021 г.

Краснодарским УФАС России в адрес ПАО «Мегафон» был направлен запрос (исх. № 20272/7 от 16.07.2021г.) о представлении детализации номера абонента с отметкой о получении абонентом номера (...) рекламы, распространённой посредством смс-сообщения содержания: «Скидка на паркинг до 30%! Рассрочка 0%! ЖК Новый город (...)» с номера телефона (...), полученного абонентом 08.07.2021 г. в 10 часов 05 минут, в период – за весь день 08.07.2021 г.

ПАО «Мегафон» представило детализацию по номеру абонента (...) с отметкой о получении смс-сообщения с абонентского номера (...) 08.07.2021г. в 10 часов 05 минут.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель

несет ответственность за нарушение требований, установленных статьёй 18 настоящего Федерального закона.

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

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания является гр. (...).

На основании изложенного, в действиях рекламодателя гр. (...) при распространении 08.07.2021 г. в 10 часов 05 минут с абонентского номера (...) на номер телефона (...) смс-сообщения содержания: «СКИДКА на ПАРКИНГ до 30%! РАССРОЧКА 0%! ЖК Новый город (...)», установлены признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама распространялась без предварительного согласия абонента.

На основании вышеизложенного было возбуждено дело № 023/05/18-3817/2021 от 06.08.2021 г. в отношении рекламодателя гр. (...).

06.08.2021 г. Краснодарским УФАС России было направлено определение о назначении дела № 023/05/18-3817/2021 на адрес гр. (...). Дело № 023/05/18-3817/2021 было назначено к рассмотрению 06.09.2021 г. В соответствии с информацией, представленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (...) «оставлено извещение» 20.08.2021 г.

На рассмотрение дела 06.09.2021 г. гр. (...) 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 31, 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 № 023/05/18-3817/2021.

06.09.2021 г. Краснодарским УФАС России было направлено гр. (...) определение о продлении сроков рассмотрения дела № 023/05/18-3817/2021 и определение об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3817/2021. Дело № 023/05/18-3817/2021 было назначено к рассмотрению 12.10.2021 г. В соответствии с информацией, предоставленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (...) «оставлено извещение» 27.09.2021 г.

На рассмотрение дела 12.10.2021 г. гр. (...) не явилась. Документы, указанные в определении об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3817/2021, не представила. На дату рассмотрения дела отсутствует надлежащее уведомление гр. (...) о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-3817/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссией Краснодарского УФАС России на основании п. 38 Правил было принято решение об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3817/2021.

12.10.2021г. Краснодарским УФАС России было направлено гр. (...) определение об отложении рассмотрения дела № 023/05/18-3817/2021. Дело № 023/05/18-3817/2021 было назначено к рассмотрению 29.10.2021г. В соответствии с информацией, представленной ООО «Национальная почтовая служба Сибирь», статус отправления № (...) «истёк срок хранения» 28.10.2021 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.

В соответствии с п. 6 Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в целях соблюдения установленных статьей 29.6 КоАП РФ сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях должны быть предприняты меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного рассмотрения. Поскольку КоАП РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи.

Краснодарским УФАС России были предприняты все зависящие от него меры для надлежащего извещения гр. (...) о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/05/18-3817/2021.

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

Таким образом, дело № 023/05/18-3817/2021 рассматривалось 29.10.2021г. 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 42-50 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: (...) на номер (...) рекламы посредством смс-сообщения следующего содержания: «СКИДКА на ПАРКИНГ до 30%! РАССРОЧКА 0%! ЖК Новый город (...)» с номера телефона (...), полученного абонентом 08.07.2021 г. в 10 часов 05 минут, 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 \_\_\_\_\_ (...)

\_\_\_\_\_ (...)

\_\_\_\_\_ (...)