

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 100

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 02-38/7р-2019

«24» мая 2019г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:\*\*\*

в отсутствие лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом о дате и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 02-38/7р-2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с получением нежелательного рекламного звонка – 14.02.2019 с номера +7 912 \*\*\* (ПАО «Ростелеком», Республика Коми) на номер абонента - заявителя Е. (+7-914-\*\*\*) с текстом следующего содержания, изложенным заявителю:

*«Как я могу к Вам обращаться? Хочу Вас обрадовать... карта Виза и в качестве благодарности доверия мы сделаем Вам подарок, это карта рассрочки, т.е. проценты по карте платить не нужно... срок до 12 месяцев, а проценты банку за Вас заплатит... к карте предусмотрено пожизненное бесплатное обслуживание, т.е. за карту не надо платить... Оставайтесь на линии... Здравствуйте, в каком городе по месту прописки Вам удобно получить карту?»,* без согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

14.02.2019 с номера +7 912 \*\*\* (ПАО «Ростелеком», Республика Коми) на номер абонента - заявителя Е. (+7-914-\*\*\*) поступил нежелательный рекламный звонок.

Текст голосового сообщения рекламного характера, изложенный заявителю, состоит из следующих фраз:

*«Как я могу к Вам обращаться? Хочу Вас обрадовать... карта Виза и в качестве благодарности доверия мы сделаем Вам подарок, это карта рассрочки, т.е. проценты по карте платить не нужно... срок до 12 месяцев,*

*а проценты банку за Вас заплатит... к карте предусмотрено пожизненное бесплатное обслуживание, т.е. за карту не надо платить... Оставайтесь на линии... Здравствуйте, в каком городе по месту прописки Вам удобно получить карту?».*

В качестве подтверждения получения указанного рекламного звонка к заявлению приложена аудиозапись с мобильного телефона заявителя, а также письменное согласие Е. на получение ФАС России (а в случае необходимости – ее территориальным органом) информации о детализации счета, телефонных соединениях, СМС-сообщениях, иных переданных данных на абонентский номер <...> -914-\*\*\* в сети оператора сотовой связи ПАО «МТС», необходимых для рассмотрения его обращений.

Антимонопольным органом был направлен запрос о предоставлении информации в адрес ПАО «МТС» (исх. от 04.03.2019 № 01-10/579). Срок предоставления информации до 11.03.2019.

Согласно информации, представленной ПАО «МТС» (вх. № 01/973 от 07.03.2019), Общество подтверждает принадлежность абонентского номера +7-914-\*\*\* абоненту ПАО «МТС» - Е.

Также Общество сообщает, что не заключало договоров на распространение указанного рекламного звонка, не занимается рассылкой или производством рекламных звонков и не является заказчиком данного звонка.

Антимонопольным органом направлен запрос о предоставлении информации в адрес ПАО «Ростелеком» (исх. от 04.03.2019 № 01-10/580). Срок предоставления информации до 11.03.2019.

Согласно пояснениям, представленным ПАО «Ростелеком» (вх. №02/1134 от 21.03.2019), абонентский номер <...> выделен ООО «ЦПП» (163000, Архангельская обл., г. Архангельск, \*\*\*, ОГРН: 1162\*\*\*, ИНН: 2901\*\*\*) на основании договора об оказании услуг подвижной связи № 6960558 от 07.11.2018.

В силу ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее также — Закон о рекламе, 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием. При этом согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение ст. 18 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

В письме ФАС России № АК/16266 от 28.04.2011 «О некоторых вопросах применения законодательства о рекламе» разъяснено, что обязанность по получению согласия и подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламораспространителе. При этом рекламораспространителем выступает лицо, которое совершило определенные действия по доведению рекламы до потребителя. Поставщик услуг связи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи), который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы, и рекламораспространителем не является.

Оператор связи не является распространителем информации или сведений, содержащихся в совершенном рекламном звонке, поскольку выполняет техническую функцию передачи звонков.

Таким образом, ПАО «Ростелеком» не является рекламораспространителем, рекламопроизводителем или рекламодателем при направлении указанного звонка рекламного содержания. Общество осуществляет только передачу информации, сформированной отправителем, при этом целью является оказание услуг, а не распространение рекламы.

В силу чч. 1 и 2 ст. 44.1 Закона о связи рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, положения ст. 44.1 Закона о связи возлагают обязанность получения предварительного согласия от абонента на получение звонка рекламного характера по сетям подвижной радиотелефонной связи, а также ответственность за рассылку по сетям подвижной радиотелефонной без предварительного согласия абонента

– на заказчика рассылки.

В соответствии с п. 1 ст. 44 Закона о связи на территории Российской Федерации услуги связи оказываются операторами связи пользователям услугами связи на основании договора об оказании услуг связи, заключаемого в соответствии с гражданским законодательством и правилами оказания услуг связи.

Согласно информации, представленной ПАО «Ростелеком» (вх. №02/1134 от 21.03.2019), абонентский номер <...> \*\*\* выделен ООО «ЦПП».

Магаданским УФАС России в адрес заказчика рекламного звонка ООО «ЦПП» был направлен запрос от 22.03.2019 № 01-10/827 о предоставлении информации в срок до 10.04.2019.

К установленному сроку запрашиваемая информация не поступила.

Согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 8008\*\*\*, запрос поступил адресату в почтовое отделение по месту регистрации 02.04.2019, но не был вручен адресату (в разделе «Статус» указано: неудачная попытка вручения).

Магаданским УФАС России в адрес ООО «ЦПП» направлен повторный запрос от 12.04.2019 № 01-10/1099 о предоставлении информации в срок до 26.04.2019.

К установленному сроку запрашиваемая информация не поступила.

Согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 8008\*\*\*, запрос поступил адресату в почтовое отделение по месту регистрации 25.04.2019, но не был вручен адресату (в разделе «Статус» указано: неудачная попытка вручения).

Согласно ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если **рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.**

Распространенная информация по своему содержанию привлекает внимание неопределенного круга лиц, формирует и поддерживает интерес к деятельности продавца данного вида услуги, тем самым способствуя продвижению такой деятельности на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, голосовой звонок рекламного характера, совершенный 14.02.2019 по сети подвижной радиотелефонной связи на телефонный номер гражданина Е. без его предварительного согласия, содержит признаки нарушения требования **ч. 1 ст. 18** Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, является рекламодателем.

Собранными материалами подтверждается, что **ООО «ЦПП» является рекламодателем.**

Ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 18 Закона о рекламе.

На основании вышеизложенного, ответственность за совершение звонка рекламного характера на номер заявителя (+7-914-\*\*\*) без его согласия возлагается на рекламодателя – ООО «ЦПП».

На основании вышеизложенного, Определением № 83 Магаданского УФАС России от 26.04.2019 было возбуждено дело № 02-38/7р-2019 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «ЦПП».

Определением № 83 Магаданского УФАС России от 26.04.2019 о возбуждении дела №02-38/7р-2019 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ООО «ЦПП» были запрошены документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения дела.

Срок предоставления информации – до 17.05.2019.

К началу заседания Комиссии от ООО «ЦПП» запрошенная информация не поступила.

Также Определением № 83 рассмотрение дела назначено на 24.05.2019.

Согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 8008\*\*\*, Определение № 83 получено адресатом 17.05.2019.

К установленному сроку запрашиваемая информация не поступила.

**Согласно выписки из Единого государственного реестра юридических лиц от 21.05.2019 ООО «ЦПП» (163000, Архангельская обл., г. Архангельск, \*\*\*, ОГРН: 1162\*\*\*, ИНН: 2901\*\*\*) ликвидировано Инспекцией Федеральной**

**налоговой службы по г. Архангельску 08.05.2019 на основании Решения от 14.04.2019 и Уведомления о принятии решения о ликвидации ЮЛ от 26.04.2019 № 2903481А.**

Согласно ст. 61 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо ликвидируется по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано. Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода в порядке универсального правопреемства его прав и обязанностей к другим лицам.

На основании п. 9 ст. 63 Гражданского кодекса РФ ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо - прекратившим существование после внесения сведений о его прекращении в единый государственный реестр юридических лиц в порядке, установленном законом о государственной регистрации юридических лиц.

В соответствии с п. 3.56. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, **Комиссия принимает решение о прекращении дела, если в процессе рассмотрения дела будет установлен факт ликвидации юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства о рекламе.**

Руководствуясь пп. «б» п. 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 02-38/7р-2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе в отношении ООО «ЦПП» прекратить.

