

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

Управление

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Ульяновской области

ул. Гончарова, д. 2, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru, www.ulyanovsk.fas.gov.ru

01.04.2019 № 1644-05

На № ОТ

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 15461/05-2019

E-mail: <...>

ООО «Клиентика»

Решение в полном объеме изготовлено
01.04.2019

E-mail: <...>

Резолютивная часть решения объявлена
19.03.2019

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - врио руководителя управления <...>,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт <...>

- специалист-эксперт <...>

рассмотрев дело № 15461/05-2019 по факту распространения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента рекламного сообщения, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие:

- **заявителя** - <...> (г. Москва) - о месте и времени рассмотрения дела уведомлен;

- представителя **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Клиентика»** (далее - *ООО «Клиентика»*), ОГРН 1187746603582, ИНН 7707416207 (адрес местонахождения: 107031, г. Москва, ул. Петровка, д. 15/13, стр. 5, пом. 3, ком. 7-11),

УСТАНОВИЛА:

По заявлению <...> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 26.11.2018 в 19 час. 24 мин. (время московское) посредством подвижной радиотелефонной связи с абонентского номера +7-991-376-36-09 без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-977-267-77-01 рекламного сообщения: «*Антон, не дают кредит? Заработай играя в казино ROX rox-lb.ru/5eRZ*» Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2019 возбуждено дело № 15461/05-2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Клиентика», а также заявитель <...>. Рассмотрение дела назначено на 26.02.2019.

<...> на заседание Комиссии 26.02.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом. В Ульяновское УФАС России от <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела без его участия (вх. № 699 от 11.02.2019).

На рассмотрение дела 26.02.2019 представитель ООО «Клиентика» не явился, запрошенные определением от 28.01.2019 документы и сведения обществом не представлены. Определение от 28.01.2019 (исх. № 439-05 от 30.01.2019), направленное ООО «Клиентика» заказным письмом с уведомлением № 43206831553998 от 31.01.2019 по адресу места нахождения общества (107031, г.

Москва, ул. Петровка, д. 15/13, стр. 5, пом. 3, ком. 7-11), указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ), а также в договоре об оказании услуг подвижной связи № 6958308 от 26.10.2018, заключенном обществом с публичным акционерным обществом «Ростелеком» (далее - ПАО «Ростелеком»), ОГРН 1027700198767, ИНН 7707049388, адресатом по состоянию на 26.02.2019 не получено. Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи: «По указанному адресу не значится».

В договоре об оказании услуг подвижной связи № 6958308 от 26.10.2018 в контактных данных ООО «Клиентика» указан e-mail: <...>.

В материалах дела № 15461/05-2019 имеется единственный адрес ООО «Клиентика», сведения о точном его месте нахождения отсутствуют.

В соответствии со ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считается полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 15461/05-2019 направлялись ООО «Клиентика» по адресу места нахождения, указанному в ЕГРЮЛ, исходя из ст. 54 ГК РФ, Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения указанным лицом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Определением от 26.02.2019 срок рассмотрения дела № 15461/05-2019 продлен до 28.04.2019, рассмотрение дела отложено и назначено на 19.03.2019.

<...> на заседание Комиссии 19.03.2019 не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен.

На рассмотрение дела 19.03.2019 представитель ООО «Клиентика» не явился, запрошенные определением от 26.02.2019 документы и сведения обществом не представлены. Определение от 26.02.2019 (исх. № 999-05 от 28.02.2019), направленное ООО «Клиентика» заказным письмом с уведомлением № 43206833550100 от 01.03.2019 по адресу места нахождения общества (107031, г. Москва, ул. Петровка, д. 15/13, стр. 5, пом. 3, ком. 7-11), указанному в ЕГРЮЛ, а также в договоре об оказании услуг подвижной связи № 6958308 от 26.10.2018, заключенном с ПАО «Ростелеком», адресатом по состоянию на 19.03.2019 не получено. Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», письмо ожидает получения адресатом в отделении почтовой связи № 107031 с 09.03.2019. Также определение от 26.02.2019 ООО «Клиентика» направлено 28.02.2019 по адресу электронной почты: o.moskalyuk@fin.media.

По состоянию на 19.03.2019 адресом места нахождения ООО «Клиентика», указанным в ЕГРЮЛ, является адрес: 107031, г. Москва, ул. Петровка, д. 15/13, стр. 5, пом. 3, ком. 7-11.

Исследовав материалы дела № 15461/05-2019, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «Антон, не дают кредит? Заработай играя в казино ROX rox-1b.ru/5eRZ», распространенную 26.11.2018 в 19 час. 24 мин. (время московское) по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона +7-977-267-77-01, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <...>, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (исх. № РС-9772677701-А-7-20181126 от 26.11.2018, вх. № 6629/ог от 27.11.2018), о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе. В обращении сообщается, что заявителю 26.11.2018 в 19 час. 24 мин. (время московское) без его согласия на номер мобильного телефона +7-977-267-77-01 поступило СМС-сообщение рекламного характера следующего содержания: «Антон, не дают кредит? Заработай играя в казино ROX rox-1b.ru/5eRZ». На телефонный номер заявителя СМС-сообщение поступило с номера центра сообщений +7-904-349-00-08, принадлежащего к ресурсу нумерации общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее - ООО «Т2 Мобайл»), ОГРН 1137746610088, ИНН 7743895280 (Ростовская область), от абонента телефонного номера +7-991-376-36-09, выделенного оператору связи ПАО «Ростелеком» (Новосибирская область).

Абонентский номер <...> -977-267-77-01 закреплен за абонентом ООО «Т2 Мобайл» <...> в соответствии с договором об оказании услуг связи, заключенным между <...> (абонент) и ООО «Т2 Мобайл» (оператор) 29.10.2015. В представленной копии указанного договора в качестве абонента указан <...>, но в связи с тем, что абонент сменил фамилию и паспорт <...> в его регистрационные данные внесены изменения, что подтверждается документами, полученными от ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 7303 от 25.12.2018).

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 5621-05 от 29.11.2018) ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 7167 от 19.12.2018 и № 7303 от 25.12.2018) сообщило, что по результатам проверки установлено, что 26.11.2018 в 19 час. 24 мин. на абонентский номер заявителя +7-977-267-77-01 поступило входящее СМС-сообщение с номера +7-991-376-36-09. Абонентский номер отправителя СМС-сообщения +7-991-376-36-09 не входит в ресурс нумерации ООО «Т2 Мобайл». Согласно данным о принадлежности номеров операторам связи, полученным из официальных источников (выписки из реестра Российской системы и плана нумерации на сайте http://www.rossvyaz.ru/activity/nmn_resurs/registerNum/) и Базы данных перенесенных абонентских номеров ФГУП «ЦНИИС» (<http://www.zniis.ru/bdprn/check>), **абонентский номер отправителя СМС-сообщения +7-991-376-36-09 принадлежит ПАО «Ростелеком».**

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 5623-05 от 29.11.2018) ПАО «Ростелеком» (исх. № 07/05/16841-18/н от 18.12.2018, вх. № 7149 от 18.12.2018 и № 7346 от 26.12.2018) сообщило, что СМС-сообщение абоненту мобильного телефона +7-977-267-77-01 направлено абонентом телефонного номера +7-991-376-36-09. Телефонный номер <...> -991-376-36-09 (услуга «MVNO») предоставлен абоненту ООО «Клиентика», ОГРН 1187746603582, ИНН 7707416207 (адрес: 101000, г. Москва, ул. Петровка, д. 15/13/12, оф. п. 3, к. 7-11), по договору об оказании услуг подвижной связи № 6958308 от 26.10.2018.

Согласно п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» СМС-сообщение: «*Антон, не дают кредит? Заработай играя в казино ROX rox-lb.ru/5eRZ*» является рекламой, поскольку направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования - услугам казино.

Согласно 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращения <...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия. В ходе рассмотрения дела № 15461/05-2019 документы, подтверждающие наличие согласия <...> на получение указанного СМС-сообщения, ООО «Клиентика» либо иными лицами не представлены.

Таким образом, в нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», рассматриваемое рекламное сообщение распространено при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона несет

рекламораспространитель.

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.

В ходе рассмотрения дела № 15461/05-2019 установлено, что отправка СМС-сообщения: «*Антон, не дают кредит? Заработай играя в казино ROX rox-lb.ru/5eRZ*» 26.11.2018 в 19 час. 24 мин. (время московское) на номер мобильного телефона +7-977-267-77-01 осуществлена с номера +7-991-376-36-09, который выделен абоненту ПАО «Ростелеком» ООО «Клиентика» в соответствии с договором об оказании услуг подвижной связи № 6958308 от 26.10.2018.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ООО «Клиентика»

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

По мнению Комиссии, необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует.

Нарушение _____ рекламоделателями, _____ рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «*Антон, не дают кредит? Заработай играя в казино ROX rox-lb.ru/5eRZ*», распространенную 26.11.2018 в 19 час. 24 мин. (время московское) абонентом телефона +7-991-376-36-09 по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефона

+7-977-267-77-01, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Федеральной антимонопольной службы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.се

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>