

Лицу, в действиях которого
содержатся признаки
нарушения законодательства
Российской Федерации о
рекламе:
ООО «Корпорация»
ул. Шаболовка, д.12, г. Москва,
119049
E-mail: andrey@lontana.ru

Заявителю: гр. ...
...

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 14.11.2017 г.

г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 27.11.2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – ... – заместитель руководителя, 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;

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

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

рассмотрев дело № 147Р/2017, возбужденное по факту нарушения

законодательства о рекламе при распространении посредством СМС-сообщения на телефонный номер +... рекламы содержания: «Ресторан Джентльмены Удачи,Вах!Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc», полученного 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минут без предварительного согласия абонента, с признаками нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела № 147Р/2017 лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Корпорация», ООО «Лонтана Плюс;

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 147Р/2017 заявителя – ...,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ... о признаках нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» при распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер +... рекламы содержания: «Ресторан Джентльмены Удачи,Вах!Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc», полученного 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минут без предварительного согласия абонента, Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, полученное на телефонный номер +..., отправлено с номера +..., что подтверждено фотоматериалами, представленными заявителем (в деле).

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.

Телефонный номер +... принадлежит гр. ..., что подтверждено договором № ... о предоставлении услуг связи МТС от 16.09.2007 г.

Гр. ..., являясь абонентом номера +..., не давал своего согласия на получение СМС-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Краснодарским УФАС России в целях реализации полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением дела № 147Р/2017, на основании ст. 33 и 34 Федерального закона «О рекламе» у ПАО «Вымпел-Коммуникации» были запрошены следующие документы и материалы:

- сведения о лице, направившем посредством смс-сообщения с номера +... на номер +..., полученного абонентом 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минут, рекламу содержания: *«Ресторан Джентльмены Удачи,Вах!Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc»*, с приложением документального подтверждения;

- надлежащим образом заверенная копия договора о предоставлении услуг по рассылке смс-сообщения абонентом через оператора связи ПАО «ВымпелКом» с целью пересылки смс-сообщения конечному получателю, заключенного ПАО «ВымпелКом» с контрагентом, направившим с номера +79647285016 на номер +..., посредством смс-сообщения, полученного абонентом 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минут, рекламу содержания: *«Ресторан Джентльмены*

Удачи,Вах!Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc».

Из документов и материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» по запросу Краснодарского УФАС России следует, что номер +..., с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания закреплен за ООО «Корпорация» в рамках представленных материалов, в том числе пояснений ПАО «ВымпелКом» и копии лог-файла.

В рамках определения о возбуждении дела № 147Р/2017 от 15.08.2017 г. Краснодарским УФАС России у ООО «Корпорация» были запрошены надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов:

- договор, заключенный с рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания;
- документальное подтверждение наличия предварительного согласия абонента номера +... **гр.** ... на получение рекламы вышеуказанного содержания;

- объяснение по существу предъявляемых претензий.

ООО «Корпорация» запрошенные Краснодарским УФАС России представило не в полном объеме, а именно не представило:

- договор, заключенный с рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания;

- документальное подтверждение наличия предварительного согласия абонента номера +... **гр.** ... на получение рекламы вышеуказанного содержания.

Из пояснений, представленных ООО «Корпорация» следует, что сим-карта с номером +..., с которого было направлено смс-сообщение с рекламой содержания: *«Ресторан Джентльмены Удачи,Вах!Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc»*, полученного 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минут абонентом номера +..., реализована Обществом с ограниченной ответственностью «Корпорация» гражданину), однако **ДОГОВОР**, на основании которого гр. ... является владельцем (абонентом) номера +..., а также рекламораспорстранителем указанного смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания ООО «Корпорация» в Краснодарское УФАС России не представило.

Кроме того, из пояснений ООО «Корпорация» следует, что Информация о конечных пользователях представляется ПАО «ВымпелКом».

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу, в соответствии с абзацем 3 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Комиссия Краснодарского УФАС России вынесла определение об отложении рассмотрения дела № 147Р/2017 от 15.09.2017 г. и запросила у ООО «Корпорация» надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов:

- договор, заключенный с рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания;

- документальное подтверждение наличия предварительного согласия абонента номера +... гр. ... на получение рекламы вышеуказанного содержания.

ООО «Корпорация», запрошенные Краснодарским УФАС России документы и материалы в рамках определения об отложении рассмотрения дела № 147Р/2017 от 15.09.2017 г. представило не в полном объеме.

Из пояснений, представленных ООО «Корпорация» следует, что сим-карта с номером +..., с которого было направлено смс-сообщение с рекламой содержания: *«Ресторан Джентльмены Удачи, Вах! Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc»*, полученного 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минут абоненту номера +..., реализована Обществом с ограниченной ответственностью «Корпорация» гражданину ... на основании расходной накладной № 282 от 19 мая 2017 г. (представленный документ сторонами не подписан), однако **ДОГОВОР**, на основании которого гр. ... является владельцем (абонентом) номера +..., а также рекламораспорстранителем указанного смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания ООО «Корпорация» в Краснодарское УФАС России не представило, представив лишь копии следующих документов и материалов:

1. Договор № 38 от 22.04.2013 г. между ООО «Лонтана Плюс» (Арендодатель) и гр. ... (Агент). Абонентом по данному договору является физическое или юридическое лицо, с которым Агент заключает договор о предоставлении в аренду телефонного номера с выбранным данным лицом тарифным планом, принадлежащего Арендодателю. На основании п.2.1 данного договора Агент обязуется совершать действия по поиску потенциальных Абонентов, их справочно-информационному обслуживанию, а также

юридические действия по заключению Договоров аренды телефонного номера и внесению изменений и дополнений в действующие договоры аренды на территории г. Москвы и Московской области.

Таким образом, гр. ... по данному договору привлекает Абонентов, с которыми ООО «Лонтана Плюс» заключает договор аренды телефонного номера.

Однако, в соответствии с п.1 ст.2 [Федеральный закон от 07.07.2003 N 126-ФЗ «О связи»](#) (далее – Федеральный закон «О связи») абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В соответствии со ст. 606 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временной пользование.

Соответственно, сторонами по договору аренды является арендодатель (наймодатель) и арендатор (наниматель), следовательно, Абонент не может являться стороной по договору аренды. В соответствии с п.1 ст.2 Федерального закона «О связи» с абонентом может быть заключен договор об оказании услуг связи.

2. Договор № ... от 15 марта 2013 г. между ООО «Лонтана Плюс» (Арендодатель) и ООО «Корпорация» (Агент). Абонентом по данному договору является физическое или юридическое лицо, с которым Агент заключает договор о предоставлении в аренду телефонного номера с выбранным данным лицом тарифным планом, принадлежащего Арендодателю. На основании п.2.1 данного договора Агент обязуется от имени и за счет Арендодателя совершать юридические и иные действия, направленные на поиск для Арендодателя потенциальных клиентов, заинтересованных в заключении агентских договоров с Арендодателем.

Таким образом, ООО «Корпорация» является Агентом ООО «Лонтана Плюс», который привлекает для ООО «Лонтана Плюс» других Агентов.

Кроме того, ООО «Корпорация» пояснило, что между ООО «Лонтана плюс» и ПАО «ВымпелКом» заключен агентский договор, однако

указанный договор не представило.

В связи с необходимостью привлечения лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ПАО «ВымпелКом» и ООО «Лонтана Плюс», а также в целях получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу, в соответствии с абзацами 2, 3 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Комиссия Краснодарского УФАС России вынесла определение об отложении рассмотрения дела № 147Р/2017 от 18.10.2017 г. и запросила у сторон надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов:

1. У ООО «Корпорация»:

- договора, заключенного между ООО «Корпорация» и гр., на основании которого ООО «Корпорация» передало гр. ... абонентский номер +... согласно расходной накладной № 282 от 19.05.2017 со всем приложениями;
- договора, заключенного между ООО «Корпорация» и ПАО «ВымпелКом», на основании которого ПАО «ВымпелКом» передало ООО «Корпорация» абонентский номер +... со всем приложениями.

2. У ООО «Лонтана Плюс»:

- агентского договора, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Лонтана Плюс» со всем приложениями;
- агентского договора, заключенного между ООО «Корпорация» и ООО «Лонтана Плюс» со всеми приложениями;
- агентского договора, заключенного между ООО «Лонтана Плюс» и гр. ... со всем приложениями;
- договора, заключенного с рекламодателем рекламы содержания: «Ресторан Джентльмены Удачи, Вах! Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc», полученной на абонентский номер +... 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минуты;
- документального подтверждения наличия предварительного согласия абонента номера +... гр. ... на получение рекламы содержания: «Ресторан Джентльмены Удачи, Вах! Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc», полученной на абонентский номер +... 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минуты.
- объяснение по существу предъявляемых претензий.

3. У ПАО «ВымпелКом»:

- договора, заключенного между ООО «Корпорация» и ПАО «ВымпелКом», на основании которого ПАО «ВымпелКом» передало ООО «Корпорация» абонентский номер +... со всем приложениями.
- агентского договора, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Лонтана Плюс» со всеми приложениями,
- сведения о лице, которое являлось **абонентом номера +... в день распространения рекламы** содержания «Ресторан Джентльмены Удачи, Вах! Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc», полученной на абонентский номер +... 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минуты с приложением договора;
- объяснение по существу предъявляемых претензий.

ООО «Корпорация» и ООО «Лонтана плюс» запрошенные Краснодарским УФАС России документы и материалы не представило.

ПАО «ВымпелКом» запрошенные Краснодарским УФАС России документы и материалы представило в полном объеме.

Из документов и материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» следует, что номер +..., с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, принадлежит ООО «Корпорация» по договору об оказании услуг связи № ... от 24.03.2017 г., следовательно, абонентом номера +... является ООО «Корпорация».

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу, в соответствии с абзацем 3 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Комиссия Краснодарского УФАС России вынесла определение об отложении рассмотрения дела № 147Р/2017 от 01.11.2017 г. и запросила у ООО «Корпорация» надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов:

- договора, заключенного между ООО «Корпорация» и гр. ..., на основании которого ООО «Корпорация» передало гр. ... абонентский номер +... согласно расходной накладной № 282 от 19.05.2017 со всем приложениями.

Из пояснений, представленных ООО «Корпорация» 07.11.2017 г. следует, что предоставление договора между ООО «Корпорация» и

гр. ... невозможно в виду его отсутствия. Однако 13.11.2017 г. ООО «Корпорация» представила договор поставки СИМ-карт № 38/1 от 22.04.2013 г., согласно п 1.1 которого ООО «Корпорация» представляет покупателю возможность закупки через неё СИМ-карт по действующим ценам, при этом согласно ранее представленным пояснениям ПАО «ВымпелКом» абонентом, которому оказывались услуги связи в день отправки смс-сообщения, было ООО «Корпорация».

В связи с изложенным, у Краснодарского УФАС России отсутствуют основания признания гр. ... рекламодателем в виду отсутствия договора оказания услуг связи, в рамках которого было отправлено рекламное смс-сообщение содержания *«Ресторан Джентльмены Удачи, Вах! Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc»*, полученного на абонентский номер +... 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минуты, между ПАО «ВымпелКом» и гр. ...

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

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 ООО «Корпорация».

На основании изложенного, рекламодателем ООО «Корпорация» при распространении рекламы вышеуказанного содержания нарушены требования 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 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу содержания: *«Ресторан Джентльмены Удачи, Вах! Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc»*,

полученную на абонентский номер +... 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минуты посредством смс-сообщения, без предварительного согласия абонента, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Корпорация» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить рассылку по сетям электросвязи смс-сообщений с рекламой содержания: *«Ресторан Джентльмены Удачи,Вах!Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc»* на телефонный номер абонента +...

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

_____...

_____...

_____...

_____...

Лицу, в действиях которого
содержатся признаки
нарушения законодательства

Российской Федерации о
рекламе:
ООО «Корпорация»
ул. Шаболовка, д.12, г. Москва,
119049

E-mail: andrey@lontana.ru

ПРЕДПИСАНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

27 ноября 2017 г.

г.

Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – ... – заместитель руководителя, 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;

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

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

на основании своего решения от 27.11.2017 г. по делу № 147Р/2017 о признании ненадлежащей рекламы при распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер +... рекламы содержания: «Ресторан Джентльмены Удачи,Вах!Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc», полученного 14.06.2017 г. в 14 часов 44 минут без предварительного согласия абонента, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Корпорация» (юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Шаболовка, д.12; ИНН: 5032169560; ОГРН: 1075032008260) **в течение месяца с момента получения предписания** прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе»), а именно: прекратить рассылку по сетям электросвязи смс-сообщения с рекламой содержания: «Ресторан Джентльмены Удачи,Вах!Как Вкусно 89892950000 Суворова 91 zbc» на телефонный номер абонента +...

2. ООО «Корпорация» письменно уведомить Краснодарское УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания **в течение пяти дней с момента исполнения предписания** с приложением соответствующих доказательств.

В соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на

юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

_____...

Члены Комиссии

_____...

_____...

_____...

_____...