

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/28-2018

20 июня 2018 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-06/28-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Клевер» (далее – ООО «Клевер», ИНН 5906141521, ОГРН 1165958090264, место нахождения: <...>), рекламы с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителя публичного акционерного общества «Ростелеком» (далее - ПАО «Ростелеком») - <...> (доверенность от 22.09.2015 № 0702/29/127-15),

в присутствии представителя общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее - ООО «Т2 Мобайл») - <...> (доверенность б/н от 30.01.2018),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Клевер», в извещении которого приняты необходимые меры (почтовый идентификатор отправления 64401029473611),

в отсутствие заявителя – <...>, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> по факту направления 05.02.2018 в 13:43 (по омскому времени) на его абонентский номер <...> смс-сообщения рекламного характера: «,- ЭффеКтивная реклама! Низкие цены! Гарантии! Звоните: 8(965)7865822» от абонента: **+79582425100**, SMS-центр: **+79043490008**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью смс-сообщения без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер абонента **+79582425100** принадлежит номерной емкости, закрепленной за оператором подвижной связи ПАО «Ростелеком» (Пермский край).

В письме от 21.02.2018 № 05/05/1947-18 ПАО «Ростелеком» пояснило следующее: «... Абонентский номер <...> выделен по договору от 10.10.2017 № 6718369/596002136387 ООО «Клевер», ИНН 5906141521...

...Оборудованием ПАО «Ростелеком» зафиксирована отправка 05.02.2018 в 13:43:35 (по омскому времени) смс-сообщения с номера +79582425100 на номер <...>...».

В силу пункта 3.3.7 Правил оказания услуг связи ПАО «Ростелеком» абонент (ООО «Клевер») обязан не использовать Услуги в противоправных целях, а равно не совершать действий, наносящих вред Оператору и/или третьим лицам, не совершать действий, препятствующих нормальному функционированию сети связи, оборудования, программного обеспечения Оператора и третьих лиц, **не использовать Услуги без дополнительного письменного согласования с Оператором** для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, **рекламы**, опросов, массовых рассылок сообщений, установки шлюзов для доступа к сети электросвязи и Интернет-телефонии, организации доступа с сети связи общего пользования к модемным пулам, узлам передачи данных и телематических служб, карточным платформам и т.п. Абонент также не вправе использовать сеть связи Оператора для пропуска трафика от иных операторов связи и осуществлять подмену номера «А» вызывающего абонента.

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Клевер» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, действия ООО «Клевер» в части направления в адрес <...> (абонентский номер <...>) рекламной информации посредством смс-сообщения без его предварительного согласия на получение рекламы нарушают требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании вышеизложенного определением Омского УФАС России от 25 апреля 2018 года в отношении ООО «Клевер» возбуждено дело № 06-06/28-2018 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Учитывая, что ООО «Клевер» не представило каких-либо пояснений по делу, определением Омского УФАС России от 22.05.2018 рассмотрение дела № 06-06/28-2018 было отложено на 20.06.2018, к рассмотрению дела привлечено заинтересованное лицо - ПАО «Ростелеком».

Вышеуказанные определения Омского УФАС России по делу № 06-06/28-2018 от 25.04.2018 и 22.05.2018 были направлены ООО «Клевер» по его юридическому адресу (<...>) заказными письмами от 25.04.2018 № 06-3594 и от 22.05.2018 № 4353 соответственно, однако, письмо Омского УФАС России от 25.04.2018 № 06-3594 вернулось 02.06.2018 в адрес Управления с отметкой «Неудачная попытка вручения», письмо от 22.05.2018 № 4353, согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<http://www.russianpost.ru>), хранится в почтовом отделении с пометкой от 29.05.2018 - «Неудачная попытка вручения».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации 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, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

В силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае

отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в ЕГРЮЛ для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 25.04.2018 адресом (местом нахождения) ООО «Клевер» является: <...>.

Таким образом, Омским УФАС России были предприняты необходимые меры для надлежащего уведомления ООО «Клевер» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 06-06/28-2018.

На запрос Омского УФАС России ПАО «Ростелеком» представило информацию от 04.06.2018 № 05/05/5819-18, из которой следует, что «...за период с 01.02.2018 по 28.02.2018 было зафиксировано **3538 исходящих SMS-сообщений** на абонентском номере +79582425100...».

Рассмотрев материалы дела, пояснения заявителя <...> об отсутствии его согласия на получение рекламы, наличие договора об оказании услуг связи 10.10.2017 № 6718369/596002136387, заключенного между ПАО «Ростелеком» и ООО «Клевер», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Клевер» требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации посредством смс-сообщения на абонентский номер +79507986582 без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 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 действия ООО «Клевер» (ИНН 5906141521, ОГРН 1165958090264), выразившиеся в направлении 05.02.2018 в 13:43 (по омскому времени) рекламной информации посредством смс-сообщения на абонентский номер <...> гражданина <...> без предварительного согласия абонента на получение рекламы, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Клевер» и ПАО «Ростелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 21 июня 2018 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-06/28-2018

20 июня 2018 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 20.06.2018 по делу № 06-06/28-2018 о признании действий общества с ограниченной ответственностью «Клевер» (далее – ООО «Клевер»), выразившихся в направлении по сетям подвижной радиотелефонной связи в адрес гражданина <...> (абонентский номер <...>) рекламы (смс-сообщения) без его предварительного согласия, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

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, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Клевер» (ИНН 5906141521, ОГРН 1165958090264) в срок **до 10 июля 2018 года** прекратить нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» в части направления рекламной информации посредством использования телефонной связи на абонентский номер <...> гражданина <...> до получения его предварительного согласия на получение рекламы.

2. ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388, ОГРН 1027700198767) в срок **до 10 июля 2018 года** принять меры по предотвращению нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», а именно: заблокировать направление смс-сообщений с абонентского номера +79582425100, выделенного ООО «Клевер», на абонентский номер <...> гражданина <...>.

3. ООО «Клевер» и ПАО «Ростелеком» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания в срок **до 11 июля 2018 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание изготовлено в полном объеме 21 июня 2018 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>