

ООО «Корпорация»
ул. Шаболовка, д.12,
г. Москва, 119049

E-mail: [...](#)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 83 Р-А/2018

03 апреля 2018 г.

г.

Краснодар

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) ..., в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 83 Р-А/2018 лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Корпорация», рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 83 Р-А/2018, возбужденного в отношении ООО «Корпорация» (дата регистрации: 10.10.2012 г.; юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Шаболовка, д.12; ИНН: 5032169560; ОГРН: 1075032008260) протоколом Краснодарского УФАС России от 21.03.2018 г. № 39/2018 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту распространения посредством смс-сообщения на телефонный номер +... рекламы содержания: *«Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т.*

88612901046 Hs», полученного 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты, с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ... (эл./почта вх.№ ... от 13.06.2017 г), о признаках нарушения законодательства о рекламе при распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер +... рекламы содержания: : *«Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Hs»*, полученного 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минут, Краснодарским УФАС России установлено нарушение требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 144 Р/2017 в отношении рекламораспространителя – ООО «Корпорация». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 09.11.2017 г. (в полном объеме 22.11.2017 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и ООО «Корпорация» выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 144 Р/2017 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

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 № ...-3 о предоставлении услуг связи МТС от ...2011 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 № 144 Р/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 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты, рекламу содержания: *«Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Нs»*, с приложением документального подтверждения;

- надлежащим образом заверенная копия договора о предоставлении услуг по рассылке смс-сообщения абонентом через оператора связи ПАО «Вымпел-Коммуникации» с целью пересылки смс-сообщения конечному получателю, заключенного ПАО «Вымпел-Коммуникации» с контрагентом, направившим с номера +... на номер +..., посредством смс-сообщения, полученного абонентом 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты, рекламу содержания *«Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Нs»*.

Из документов и материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» (эл./почта вх.№ 7340-КИ от 10.08.2017 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 16388/7 от 10.07.2017 г.) следует, что номер +..., с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания закреплён за ООО «Корпорация» в рамках представленных материалов, в том числе пояснений ПАО «ВымпелКом» и копии лог-файла.

В рамках определения о возбуждении дела № 144 Р/2017 (исх.№ 19647/7 от 11.08.2017 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» (эл./почта вх.№ 7770 от 21.08.2017 г.) следует, что сим-карта с номером +..., с которого было направлено смс-сообщение с рекламой содержания: *«Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Hz»*, полученное 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты, абонентом номера +... реализована Обществом с ограниченной ответственностью «Корпорация» гражданину ... (...), однако **договор**, на основании которого гр. Дадажонов А.К. является владельцем (абонентом) номера +..., а также рекламодателем указанного смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания ООО «Корпорация» в Краснодарское УФАС России не представило.

Кроме того, из пояснений ООО «Корпорация» (эл./почта вх.№ 7770 от 21.08.2017 г.) 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 № 144 Р/2017 (исх.№ 22941/7 от 11.09.2017 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.

Краснодарским УФАС России в целях реализации полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением дела № 144 Р/2017, на основании ст. 33 и 34 Федерального закона «О рекламе» у ПАО «Вымпел-Коммуникации» были запрошены следующие документы и материалы (с учетом представленных ООО «Корпорация» пояснений):

- сведения о лице, направившем посредством смс-сообщения с номера +... на номер +..., полученного абонентом 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты, рекламу содержания *«Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Hz»*, с приложением документального подтверждения;

- надлежащим образом заверенная копия договора о предоставлении услуг по рассылке смс-сообщения абонентом через оператора связи ПАО «Вымпел-Коммуникации» с целью пересылки смс-сообщения конечному получателю, заключенного ПАО «Вымпел-Коммуникации» с контрагентом, направившим с номера +... на номер +..., посредством смс-сообщения, полученного абонентом 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты, рекламу содержания *«Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Hz»*.

ООО «Корпорация», запрошенные Краснодарским УФАС России документы и материалы в рамках определения об отложении рассмотрения дела № 144 Р/2017 (исх.№ 22941/7 от 11.09.2017 г.) представило не в полном объеме.

Из пояснений, представленных ООО «Корпорация» (эл./почта вх.№ 9968 от 06.10.2017 г.) следует, что сим-карта с номером +..., с которого было направлено смс-сообщение с рекламой содержания: «Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Hs», полученное 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты, 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, представив лишь копии следующих документов и материалов:

1. Договор № ... от ...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 № .../1 от ... 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.

Из документов и материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» (ДСП вх.№ 10816-КТ от 24.10.2017 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 23111/7 от 13.09.2017 г.) 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 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 № 144 Р/2017 (исх.№ 28758/7 от 26.10.2017 г.) и запросила у сторон надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов:

1. У ООО «Корпорация»:

- договор, заключенный между ООО «Корпорация» и гр. ..., на

основании которого ООО «Корпорация» передало гр. ... абонентский номер +... согласно расходной накладной № ... от ...2017 со всем приложениями;

- договор, заключенный между ООО «Корпорация» и ПАО «ВымпелКом», на основании которого ПАО «ВымпелКом» передало ООО «Корпорация» абонентский номер +... со всем приложениями.

2. У ООО «Лонтана Плюс»:

- агентский договор, заключенный между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Лонтана Плюс» со всем приложениями;

- агентский договор, заключенный между ООО «Корпорация» и ООО «Лонтана Плюс» со всеми приложениями;

- агентский договор, заключенный между ООО «Лонтана Плюс» и гр. ... со всем приложениями;

- договор, заключенный с рекламодателем рекламы содержания: «Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Hz», полученной на абонентский номер +... 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты;

- документальное подтверждение наличия предварительного согласия абонента номера + ... гр. ... на получение рекламы содержания: «Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Hz», полученной на абонентский номер +... 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты.

- объяснение по существу предъявляемых претензий.

3. У ПАО «ВымпелКом»:

- договор, заключенный между ООО «Корпорация» и ПАО «ВымпелКом», на основании которого ПАО «ВымпелКом» передало ООО «Корпорация» абонентский номер +... со всем приложениями.

- агентский договор, заключенный между ПАО «ВымпелКом» и ООО «Лонтана Плюс» со всеми приложениями;

- сведения о лице, которое являлось **абонентом номера +... в день распространения рекламы** содержания: «Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Hz», полученной на абонентский номер +... **09.06.2017 г. в 15 часов 04 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» (ДСП вх.№ 10763-КТ от 23.10.2017 г.) следует, что номер +..., с которого было отправлено смс-сообщение с рекламой вышеуказанного содержания, принадлежит ООО «Корпорация» по договору об оказании услуг связи № ... от ...2017 г., следовательно, абонентом номера +... является ООО «Корпорация».

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».

Место совершения административного правонарушения – г. ..., абонентский номер +...

Время совершения административного правонарушения – 09.06.2017 г.

Таким образом, действия ООО «Корпорация», выразившиеся в распространении посредством смс-сообщения на телефонный номер +... рекламы содержания: *«Рената Литвинова в Краснодаре. Билеты в продаже! Т. 88612901046 Hz»*, полученного 09.06.2017 г. в 15 часов 04 минуты без согласия абонента, с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среды, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

При рассмотрении дела № 83 Р-А/2018 Краснодарским УФАС России установлено,

что ООО «Корпорация» ранее за нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ к административной ответственности Краснодарским УФАС России не привлекалось.

ООО «Корпорация» (дата регистрации: 10.10.2012 г.; юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Шаболовка, д.12; ИНН: 5032169560; ОГРН: 1075032008260) является субъектом малого предпринимательства (микропредприятие) и состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, что подтверждено выпиской из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, полученной на официальном сайте Федеральной налоговой службы Российской Федерации <https://msp.nalog.ru/search.html> от 19.03.2018 г. № ЮЭ9965-18-3141511 (выписка в деле).

При рассмотрении дела № 83 Р-А/2018 управлением не установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Руководствуясь, ч. 2 ст. 3.4, ч.1 ст. 4.1.1, ч. 1 ст.14.3, ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Корпорация» (дата регистрации: 10.10.2012 г.; юридический адрес: 119049, г. Москва, ул. Шаболовка, д.12; ИНН: 5032169560; ОГРН: 1075032008260) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Врио руководителя управления

...