



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ

Р

Е

Ш

04 декабря 2018 года

(изготовление решения в полном
объеме)

20 ноября 2018 года

(оглашение резолютивной части)

№ 03-01/8592

г. Сыктывкар

**ООО «РОЛЬФ
Эстейт
Санкт-Петербург»**

пр-кт Витебский, д.
17,
корп. 6, лит. Б О,
г. Санкт-
Петербург, 196105

ООО «Раппорто»

бульвар
Петровский,
д. 3, стр. 2, этаж 3,
пом. 1, ком. 2, офис
9 Е, г. Москва,
127051

<...>

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>;

рассмотрев дело № Р 24-08/18, возбужденное в отношении ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» по факту распространения 21.06.2018 в 12 часов 20 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «ТОЛЬКО до 26.06 SKODA SUPERB – а/м бизнес-класса европейской сборки от 1 650 000р. В НАЛИЧИИ! ТОПовые комплектации, кредит 8.9%, сигнализация в подарок! Бронируйте сейчас <...> в РОЛЬФ Витебский» с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

В отсутствие:

- заявителя – <...> (далее – <...>, заявитель), надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела (соответствующие доказательства имеются в материалах рекламного дела);
- ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела, заявившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя;
- ООО «Раппорто», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела (соответствующие доказательства имеются в материалах рекламного дела),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 21.06.2018 (вх. Б-104 от 22.06.2018) о распространении 21.06.2018 в 12 часов 20 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «ТОЛЬКО до 26.06 SKODA SUPERB – а/м бизнес-класса европейской сборки от 1 650 000р. В НАЛИЧИИ! ТОПовые комплектации, кредит 8.9%, сигнализация в подарок! Бронируйте сейчас <...> в РОЛЬФ Витебский» (далее - рассматриваемая реклама) в отсутствие предварительного согласия абонента на получение указанной рекламы.

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № Р 24-08/18 в отношении ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/5770 от 20.08.2018.

Из материалов дела № Р 24-08/18 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с п. 1 ст. 3 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством SMS-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: автомобилю бизнес-класса европейской сборки SKODA SUPERB, формирование или поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная в сети сотового оператора «Мобильные ТелеСистемы» посредством SMS-сообщения на абонентский номер <...>, является рекламой.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 18 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

<...> указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы им не давалось.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

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

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из материалов рекламного дела усматривалось, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО

«РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург».

Определением № 03-01/5770 от 20.08.2018 у ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» были запрошены необходимые для рассмотрения дела копии документов и письменная информация.

В связи с непоступлением в Коми УФАС России копий документов и письменной информации, необходимых для рассмотрения дела № Р 24-08/18, срок рассмотрения дела продлен, рассмотрение дела отложено, у ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» были повторно запрошены необходимые для рассмотрения дела копии документов и письменная информация, о чем вынесено соответствующее Определение № 03-01/6607 от 20.09.2018.

Письмом от 17.10.2018 (вх. № 3683-э от 17.10.2018) ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» сообщило, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» является рекламодателем рассматриваемой рекламы. В июне 2018 ООО «Рапporto» по заказу ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» на основании Договора возмездного оказания услуг № РФ-В 08/14 от 27.08.2014, заключенного между ООО «Рапporto» и ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» (далее - Договор), осуществлялась СМС-рассылка рекламной информации: «ТОЛЬКО до 26.06 SKODA SUPERB – а/м бизнес-класса европейской сборки от 1 650 000р. В НАЛИЧИИ! ТОПовые комплектации, кредит 8.9%, сигнализация в подарок! Бронируйте сейчас <...> в РОЛЬФ Витебский». Согласно пп. 1.1, 1.2 Договора ООО «Рапporto» по заданию заказчика - ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» обязуется исполнять определенные в Приложениях обязательства, в том числе оказывать услуги по распространению (размещению) рекламных и иных материалов заказчика. Таким образом, в соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе ООО «Рапporto» является рекламораспространителем. Согласно п. 3.1 Договора в случае, если список телефонов для рассылки предоставляет заказчик, то заказчик гарантирует получение предварительного согласия абонента на получение рекламных материалов. Телефонный номер <...> (<...>) был включен в базу ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» по причине того, что данный клиент через сайт www.rolf.ru заказывал обратный звонок. Форма заказа обратного звонка содержит следующую формулировку: «Нажав кнопку «отправить», я даю согласие на обработку моих персональных данных и получение рекламы. С условиями обработки персональных данных и получения рекламы, изложенными на сайте ROLF.RU (Согласие на обработку персональных данных и получение рекламы) – ознакомлен и согласен». Срок хранения запроса на получение обратного звонка составляет 2 месяца. Учитывая, что с момента получения запроса от клиента на получение обратного звонка прошло около 5 месяцев, предоставить копию такой заявки ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» не имеет возможности.

Определением № 03-01/7468 от 19.10.2018 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО

«Раппорто».

Письмом № 639 от 16.11.2018 (вх. № 4129-э от 16.11.2018) ООО «Раппорто» представило, в том числе договор № РФ-В/МТС-12/17 от 12.12.2017, копию Устава ООО «Раппорто», Агентский договор № D170355953 от 01.12.2017.

<...>

В соответствии с п.п. 2.1.1, 2.1.3 Агентского договора № D170355953 от 01.12.2017, заключенного между ПАО «МТС» (Принципал) и ООО «Раппорто» (Агент), МТС поручает, а Агент обязуется от имени и за счет МТС совершать юридические и фактические действия по реализации комплекса мероприятий по обеспечению оказания МТС Услуги Заказчикам рассылки, в том числе осуществлять поиск и привлечение Заказчиков рассылки; обеспечивать доступ Заказчикам рассылки к SMS-центру МТС через Оборудование для целей оказания МТС Услуг.

В силу п. 1.3 Агентского договора SMS-рассылка (далее - Услуга) – автоматическая передача коротких текстовых сообщений от Заказчиков рассылки Пользователям и связанные с ней дополнительные услуги.

Согласно п. 1.4 Агентского договора SMS-Центр (SMS-C) – сетевое оборудование МТС, отвечающее за функционирование работы Услуги.

В силу п. 1.7 Агентского договора Оборудование – аппаратно-программный комплекс Агента, используемый для технического подключения к SMS-Центру МТС для целей исполнения Агентом поручения по настоящему Договору.

Согласно п. 1.10 Агентского договора Заказчик рассылки – юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, инициирующее (-ий) отправку коротких текстовых сообщений Пользователям.

В соответствии с п. 3.3.17 Агентского договора Агент обязан получить от Заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласий от Пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений, - рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (п.22.1 ст. 2 ФЗ «О связи»). В случае направления Пользователям рекламных сообщений, также обеспечить получение от Заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласия от Пользователей на получение ими рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи. Согласие Пользователей на рекламу по сети электросвязи и на рассылку по сети подвижной связи должно быть выражено посредством совершения ими действий, однозначно идентифицирующих Пользователя и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рекламных сообщений и сообщений согласно п.22.1 ст. 2 ФЗ «О связи».

В соответствии с пунктами 2.1, 2.2 Устава ООО «Раппорто» целями деятельности Общества являются удовлетворение общественных

потребностей и извлечение прибыли. Общество осуществляет, помимо иных видов деятельности: телематические услуги; предоставление услуг связи и интернета.

Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама распространена ООО «Раппорто» с целью получения Обществом прибыли от экономической деятельности, что отвечает целям предпринимательской деятельности.

Таким образом, из имеющихся в рекламном деле материалов усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Раппорто».

При анализе представленных ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» приложений к Договору № РФ-В/МТС-12/17 от 12.12.2017, заключенному между ПАО «МТС» (МТС/Оператор), в лице ООО «Раппорто», и ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» (Заказчик рассылки) установлено, что <...>.

В рассматриваемых приложениях <...>.

В силу ч. 1 ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательской признается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 50 ГК РФ юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации). Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, размещенной на официальном сайте ФНС России, основным видом деятельности ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» является торговля розничная легковыми автомобилями и легкими автотранспортными средствами в специализированных магазинах.

Из вышеизложенного следует, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» является коммерческой организацией и осуществляет деятельность, направленную на систематическое получение прибыли.

Таким образом, из имеющихся в рекламном деле материалов усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемой

рекламы является ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург».

Таким образом, из представленных в материалы дела документов и письменной информации следует, что рассматриваемая реклама доведена до конечного потребителя совместными действиями ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» и ООО «Раппорто».

В материалы дела № Р 24-08/18 ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» представлена Форма заказа обратного звонка, включающая в себя незаполненные поля «Ваше имя», «Ваш телефон», «Ваш email», «Санкт-Петербург», «Выберите марку», «Выберите салон», «Комментарий». Осуществить заказ обратного звонка через указанную Форму потребитель может только при условии согласия, в том числе на получение рекламы.

В материалы дела № Р 24-08/18 представлены письменные пояснения ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», из которых следует, что <...>. Телефонный номер <...> (<...>) был включен в базу ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» по причине того, что данный клиент через сайт www.rolf.ru заказывал обратный звонок. Срок хранения запроса на получение обратного звонка составляет 2 месяца. Учитывая, что с момента получения запроса от клиента на получение обратного звонка прошло около 5 месяцев, предоставить копию такой заявки ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» не имеет возможности.

Комиссия рассмотрела вышеуказанные объяснения ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», изучила Форму заказа обратного звонка и установила следующее.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Таким образом, по смыслу приведенного положения, в целях соблюдения требований действующего законодательства на рекламораспространителя возложена безусловная ответственность за объективность данных о согласии на получение рекламы, данным непосредственно тем лицом, на чей номер телефона направляется реклама посредством электронной связи.

В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона № 126-ФЗ от 07.07.2003 «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.

Согласно ч. 1 ст. 44.1 Федерального закона № 126-ФЗ от 07.07.2003 «О связи» рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) 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.

В соответствии с частью 4 статьи 9 Федерального закона № 152-ФЗ от 27.07.2006 «О персональных данных» в случаях, предусмотренных федеральным законом, обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных.

Равнозначным содержащему собственноручную подпись субъекта персональных данных согласию в письменной форме на бумажном носителе признается согласие в форме электронного документа, подписанного в соответствии с федеральным законом электронной подписью. Согласие в письменной форме субъекта персональных данных на обработку его персональных данных должно включать в себя, в частности:

- 1) фамилию, имя, отчество, адрес субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе;
- 2) фамилию, имя, отчество, адрес представителя субъекта персональных данных, номер основного документа, удостоверяющего его личность, сведения о дате выдачи указанного документа и выдавшем его органе, реквизиты доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия этого представителя (при получении согласия от представителя субъекта персональных данных);
- 3) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес оператора, получающего согласие субъекта персональных данных;
- 4) цель обработки персональных данных;
- 5) перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных;
- 6) наименование или фамилию, имя, отчество и адрес лица, осуществляющего обработку персональных данных по поручению оператора, если обработка будет поручена такому лицу;
- 7) перечень действий с персональными данными, на совершение которых дается согласие, общее описание используемых оператором способов обработки персональных данных;
- 8) срок, в течение которого действует согласие субъекта персональных

данных, а также способ его отзыва, если иное не установлено федеральным законом;

9) подпись субъекта персональных данных.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона № 152-ФЗ от 27.07.2006 «О персональных данных» обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, а также в целях политической агитации допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных. Указанная обработка персональных данных признается осуществляемой без предварительного согласия субъекта персональных данных, если оператор не докажет, что такое согласие было получено.

Таким образом, в силу действия правовых принципов и условий обработки персональных данных, установленных Федеральным законом № 152-ФЗ от 27.07.2006 «О персональных данных», при обработке персональных данных должны быть обеспечены точность персональных данных, их достаточность, а в необходимых случаях и актуальность по отношению к целям обработки персональных данных.

Вместе с тем, из содержания вышеуказанной Формы заказа обратного звонка не следует, что <...> было выражено согласие на получение рекламы, она не содержит его волеизъявления на получение рекламы.

Из анализа норм Федерального закона «О связи», Федерального закона «О рекламе» следует, что заказчик рассылки СМС-сообщений должен принять меры по однозначной идентификации именно абонента (а не лица, указавшего телефонный номер при заполнении документов, дающих согласие на направление рекламных и информационных материалов), а также получить предварительное согласие абонента на направление ему рекламной информации посредством использования сетей электросвязи, то есть получить согласие непосредственно перед направлением конкретного сообщения рекламного характера определенному абоненту.

Вместе с тем, ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» не представило в материалы рекламного дела доказательств дачи заявителем согласия на получение рассматриваемой рекламы посредством заполнения Формы заказа обратного звонка в сети Интернет на сайте www.rolf.ru.

Исходя из вышеизложенного, доказательств того, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Таким образом, из анализа представленных в материалы дела договоров следует, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» как Заказчик рассылки

дает задание Исполнителю - ООО «Раппорто», в том числе на оказание услуг SMS-информирования и услуг Мобильной рекламы, при этом ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» гарантирует получение предварительного согласия Абонентов/Адресатов на обработку их персональных данных и получение ими РИМ, как от Заказчика, так и от третьих лиц, указанных Заказчиком (договор № РФ-В 08/14 от 27.08.2014).

Согласно условиям договора № РФ-В/МТС-12/17 от 12.12.2017, заключенного между ПАО «МТС» (МТС/Оператор) и ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» (Заказчик рассылки), <...>.

В соответствии с условиями Агентского договора № D170355953 от 01.12.2017, заключенного между ПАО «МТС» (Принципал) и ООО «Раппорто» (Агент), Агент обязан получить от Заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласий от Пользователей на получение ими коротких текстовых сообщений, - рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (п.22.1 ст. 2 ФЗ «О связи»). В случае направления Пользователям рекламных сообщений, также обеспечить получение от Заказчиков рассылки документальное подтверждение/письменные гарантии о наличии согласия от Пользователей на получение ими рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи. Согласие Пользователей на рекламу по сети электросвязи и на рассылку по сети подвижной связи должно быть выражено посредством совершения ими действий, однозначно идентифицирующих Пользователя и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рекламных сообщений и сообщений согласно п.22.1 ст. 2 ФЗ «О связи».

В материалы дела представлено письмо ООО «Раппорто» № 639 от 16.11.2018 (№ 4129-э от 16.11.2018), из которого следует, что ООО «Раппорто» просит ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» в течение 2 (двух) рабочих дней предоставить ООО «Раппорто», в том числе документы, подтверждающие наличие или отсутствие предварительного согласия Абонента на получение смс-сообщений рекламного характера на номер <...>.

Из вышеизложенного следует, что ООО «Раппорто» перед началом СМС-рассылки не запрашивало у ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» документы, подтверждающие наличие согласия абонента на получение им рекламы, хотя такая обязанность ООО «Раппорто» прямо следует из условий Агентского договора № D170355953 от 01.12.2017.

Исходя из вышеизложенного, доказательств того, что ООО «Раппорто» было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Документов, материалов, указывающих, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Раппорто» приняты все достаточные меры по соблюдению требований ст. 44.1 Федерального закона № 126-ФЗ от 07.07.2003 «О связи», ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при

направлении рекламного СМС-сообщения на абонентский номер <...> Коми УФАС России при рассмотрении дела не получено, ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Раппорто» не представлено.

Таким образом, доказательств того, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Раппорто» было получено предварительное согласие заявителя на получение рассматриваемой рекламы, материалы рекламного дела не содержат.

Письмом от 17.10.2018 (вх. № 3683-э от 17.10.2018) ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» заявлен довод о том, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» является рекламодателем рассматриваемой рекламы, а ООО «Раппорто» - рекламодателем. В материалы рекламного дела представлены письменные пояснения ООО «Раппорто», согласно которым ООО «Раппорто» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей СМС-рассылки, а также иных характеристик рассылки СМС-сообщений, выполняет исключительно технологическую функцию и не является рекламодателем в понимании Закона о рекламе, вследствие чего ООО «Раппорто» не может быть привлечено к ответственности за нарушение требований ст. 18 Закона о рекламе. Как полагает ООО «Раппорто», ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Комиссия Коми УФАС России оценила вышеуказанные доводы и пришла к следующим выводам.

При решении вопроса относительно признания лица распространителем рекламы необходимо исходить из наличия у такого лица возможности либо непосредственно ознакомиться с содержанием распространяемой рекламы, либо предполагать, что ее распространение станет возможным посредством его действий.

Из совокупного толкования положений представленных в материалы рекламного дела договоров с очевидностью усматривается, что оказываемые ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Раппорто» услуги используются, в том числе в целях рекламного характера для продвижения товаров на рынке и привлечения к ним максимально возможного внимания со стороны потенциальных потребителей. Таким образом, ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Раппорто» являются неотъемлемой частью правоотношений, складывающихся в процессе передачи СМС-сообщений, в том числе рекламного характера, конечным потребителям.

Оценивая приведенные выше пункты договоров, следует признать, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Раппорто» в настоящем случае были осведомлены о том, что предоставляемые ими услуги будут использоваться, в том числе для распространения рекламы.

Кроме того, исходя из положений договоров, следует, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Рапporto» приняли на себя обязанность по соблюдению требований законодательства Российской Федерации, в том числе законодательства о рекламе, при распространении рекламных сообщений, а также по осуществлению отправки сообщений только тем пользователям, которые выразили свое согласие на их получение.

На основании вышеизложенного Комиссия Коми УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Рапporto» являлись неотъемлемой частью единой цепочки лиц, осуществлявших действия по доведению рекламы до абонента, и обладают статусом рекламораспространителей.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространители - ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Рапporto», на которых в силу ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе возложена ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, не предприняли достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути уклонились от обязанности по контролю за содержанием рекламы, что является исключительной зоной ответственности рекламораспространителя.

Из материалов рекламного дела следует, что должностным лицом, ответственным за соблюдение ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» законодательства о рекламе в рассматриваемый период, являлся <...> ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» <...> (далее – <...>).

Из материалов рекламного дела следует, что должностным лицом, ответственным за соблюдение ООО «Рапporto» законодательства о рекламе в рассматриваемый период, являлся <...> ООО «Рапporto» <...> (далее – <...>).

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение рекламного законодательства произошло как по вине ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Рапporto», так и должностного лица ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» - <...>, должностного лица ООО «Рапporto» - <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что со стороны как ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», <...>, так и со стороны ООО «Рапporto», <...> должных мер по контролю за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе не принято, что и привело к рассматриваемому нарушению.

Таким образом, ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», <...> и ООО «Рапporto», <...> нарушены требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно разъяснениям ФАС России по применению ст. 18 Закона о

рекламе «распространение» в контексте Закона о рекламе не означает направление электросигнала, транслирующего рекламу, к приемному устройству, а означает момент, когда реклама становится доступной для восприятия потребителя; местом совершения правонарушения будет являться территория субъекта Российской Федерации, на которой была распространена (доведена до потребителя) реклама. При этом определение субъекта Российской Федерации, на территории которого совершено правонарушение, должно осуществляться путем установления принадлежности абонентского номера к диапазону номеров, выделенному оператору сотовой связи на территории конкретного субъекта Российской Федерации.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (http://www.rossvyaz.ru/activity/num_resurs/registerNum/), абонентский номер заявителя <...> входит в диапазон номеров, выделенный оператору сотовой связи на территории г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области.

Заявитель проживает в <...>.

Следовательно, субъектом Российской Федерации, на территории которого была распространена (доведена до потребителя) реклама, является г. Санкт-Петербург.

На дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург», ООО «Раппорто» предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу следующего содержания: «ТОЛЬКО до 26.06 SKODA SUPERB – а/м бизнес-класса европейской сборки от 1 650 000р. В НАЛИЧИИ! ТОПовые комплектации, кредит 8.9%, сигнализация в подарок! Бронируйте сейчас <...> в РОЛЬФ Витебский», распространенную 21.06.2018 в 12 часов 20 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...>, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «Раппорто» (ОГРН 1087746876029, ИНН 7715710393) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в п. 1 Решения ненадлежащей рекламы.

3. Выдать ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» (ОГРН 1057810067150, ИНН 7810019725) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения указанной в п. 1 Решения ненадлежащей рекламы.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Раппорто» (ОГРН 1087746876029, ИНН 7715710393) дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения в отношении <...> ООО «Раппорто» <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» (ОГРН 1057810067150, ИНН 7810019725) дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения в отношении <...> ООО «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 04 декабря 2018 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель
Комиссии

_____ <...>

Члены Комиссии

_____ <...>

_____ <...>



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ

П Р Е

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

04 декабря 2018 года

№ 03-01/8594

г. Сыктывкар

**ООО «РОЛЬФ Эстейт
Санкт-Петербург»**

пр-кт Витебский, д.
17,
корп. 6, лит. Б О,

г. Санкт-Петербург,

196105

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

<...>,

на основании своего Решения от 03.12.2018 по делу № Р 24-08/18 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «ТОЛЬКО до 26.06 SKODA SUPERB – а/м бизнес-класса европейской сборки от 1 650 000р. В НАЛИЧИИ! ТОПовые комплектации, кредит 8.9%, сигнализация в подарок! Бронируйте сейчас <...> в РОЛЬФ Витебский», распространенной 21.06.2018 в 12 часов 20 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...>, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» (ОГРН 1057810067150, ИНН 7810019725), адрес места нахождения: 196105, г. Санкт-Петербург, Витебский проспект, д. 17, корп. 6, лит Б О, **в десятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: распространение посредством использования подвижной радиотелефонной

связи в форме SMS-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «ТОЛЬКО до 26.06 SKODA SUPERB – а/м бизнес-класса европейской сборки от 1 650 000р. В НАЛИЧИИ! ТОПовые комплектации, кредит 8.9%, сигнализация в подарок! Бронируйте сейчас <...> в РОЛЬФ Витебский» в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе».

2. Обществу с ограниченной ответственностью «РОЛЬФ Эстейт Санкт-Петербург» (ОГРН 1057810067150, ИНН 7810019725), адрес места нахождения: 196105, г. Санкт-Петербург, Витебский проспект, д. 17, корп. 6, лит Б О, представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 21 декабря 2018 г.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на юридическое лицо административный штраф в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3-х месяцев со дня выдачи предписания в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии _____ <...>

_____ <...>



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ

П Р Е

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

04 декабря 2018 года

№ 03-01/8593

г. Сыктывкар

ООО «Раппорто»

бульвар Петровский,
д. 3, стр. 2, этаж 3,
пом. 1, ком. 2,
офис 9 Е,
г. Москва, 127051

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

<...>,

на основании своего Решения от 03.12.2018 по делу № Р 24-08/18 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «ТОЛЬКО до 26.06 SKODA SUPERB – а/м бизнес-класса европейской сборки от 1 650 000р. В НАЛИЧИИ! ТОПовые комплектации, кредит 8.9%, сигнализация в подарок! Бронируйте сейчас <...> в РОЛЬФ Витебский», распространенной 21.06.2018 в 12 часов 20 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер <...>, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Раппорто» (ОГРН 1087746876029, ИНН 7715710393), адрес места нахождения: 127051, г. Москва, Петровский бульвар, д. 3, стр. 2, этаж 3, пом. 1, ком. 2, оф. 9 Е, **в десятидневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: распространение посредством использования подвижной радиотелефонной связи в форме SMS-сообщения на абонентский номер <...> рекламы следующего содержания: «ТОЛЬКО до 26.06 SKODA SUPERB – а/м бизнес-класса европейской сборки от 1 650 000р. В НАЛИЧИИ! ТОПовые комплектации, кредит 8.9%, сигнализация в подарок! Бронируйте сейчас <...> в РОЛЬФ Витебский» в нарушение требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе».

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Раппорто» (ОГРН 1087746876029, ИНН 7715710393), адрес места нахождения: 127051, г. Москва, Петровский бульвар, д. 3, стр. 2, этаж 3, пом. 1, ком. 2, оф. 9 Е, представить в

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми
письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания
до 21 декабря 2018 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на юридическое лицо административный штраф в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3-х месяцев со дня выдачи предписания в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии _____ <...>

_____ <...>