

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е
о возбуждении дела № 3-18-35/00-08-14
по признакам нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

23 июля 2014 г.

г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Доценко А.В., рассмотрев материалы о распространении смс-сообщений рекламного характера без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило обращение гражданина (Вх. № 5288-ЭП/14 от 20.01.2014), владельца абонентского номера <...>, с жалобой на рекламное смс-сообщение, поступившее от отправителя «Rolf24».

В тексте СМС-сообщения от 17.01.2014 сообщалось следующее.

“Распродажа Автомобилей с Пробегом в Рольф! Скидка 30%! 84957858289. От Rolf24”.

В соответствии частью 1 статьи 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 распространённой 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.

Заявитель сообщил, что не давал предварительного согласия на получение сообщений рекламного характера от ООО «Рольф».

В ходе проверки у ООО «Рольф» письмом от 17.03.2014 № АК/9390/14, были запрошены документы, необходимые для установления факта нарушения требований пункта 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в распространении смс-сообщений рекламного характера без предварительного согласия абонента.

По мнению ООО «Рольф» (далее - Общество), Общество не является рекламораспространителем рекламы поскольку не осуществляет рассылку и не может предоставить документы, подтверждающие предварительное согласие абонента номера +79032722851 на получение рекламных смс-сообщений.

Согласно представленным ООО «Рольф» данным (Вх. № 37429/14 от



22.04.2014, № 32946/14 от 09.04.2014) рассылку смс-сообщений с текстом следующего содержания: “Распродажа Автомобилей с Пробегом в Рольф! Скидка 30%! 84957858289. От Rolf24” в рамках договора № 85/08-13 от 30.08.2013, заключенного между ООО «Рольф» и ООО «Моби Марк Групп», осуществляло ООО «Моби Марк Групп» .

Кроме того, ООО «Рольф» указывает, что рассылка производилась по базе системы приема платежей «Новоплат», о чем свидетельствует информация, указанная в приложении № 52 к договору № 85/08-13 от 30.08.2013, и в данную базу включены абоненты, давшие согласие на получение рекламно-информационных сообщений при оплате услуг связи через терминалы оплаты.

При этом в силу пункта 3.5 договора № 85/09-13 от 30.08.2013 ООО «Моби Марк Групп» при использовании базы данных третьих лиц гарантирует наличие согласия абонентов на обработку их персональных данных и получение ими рекламно-информационных материалов.

Также ООО «Рольф» указывает, что между ООО «Моби Марк Групп» и ИП Левчук А.Д. был заключен договор об оказании услуг по рассылке рекламно-информационных сообщений.

В обоснование того, что смс-сообщения направлялись гражданину-владельцу абонентского номера <...> с его согласия, ООО «Рольф» предоставил письмо ИП Левчука А.Д., адресованное ООО «Моби Марк Групп», из которого следует, что согласие абонента <...> на получение рекламно-информационных сообщений подтверждается выпиской из программы приема платежей. При этом в письме указывается, что на основании договора оферты абоненты, оплатившие услуги мобильной связи в терминалах оплаты, дают свое согласие на получение СМС-сообщений информационного характера.

Федеральный 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 рекламодателя либо рекламодателем.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламодателем, во вторых – должно быть выражено явно.

Из нормы части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

ООО «Рольф», а также ООО «Моби Марк Групп», ИП Левчук А.Д. не представили доказательств наличия согласия конкретного абонента-физического лица на получение рекламной информации от каких бы то ни было лиц.

Таким образом, распространение рекламы услуг ООО «Рольф» посредством смс-сообщения в январе 2014 года по сети электросвязи осуществлялось без согласия абонента с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных 18 Федерального закона «О рекламе».

Рекламодателями смс-сообщения рекламного характера являются ИП Левчук А.Д. (адрес местонахождения: Гражданский проспект, 89/71, кв. 117, г. Санкт-Петербург, 195257; ул. Учительская, д. 18, к.1, офис 1163, г. Санкт-Петербург, 195269) и ООО «Моби Марк Групп» (юридический адрес, Цветной бульвар, д.22, корпус 1, г. Москва, 127051, ОГРН 1127746046559, ИНН 7702780957, КПП 770201001, дата регистрации 01.08.2012).

На основании части 1 статьи 18, пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1) Возбудить производство по делу № 3-18-35/00-08-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2) Признать лицами, участвующими в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ИП Левчук А.Д. (адрес местонахождения: Гражданский проспект, 89/71, кв. 117, г. Санкт-Петербург, 195257; ул. Учительская, д. 18, к.1, офис 1163, г. Санкт-Петербург, 195269),

ООО «Моби Марк Групп» (юридический адрес, Цветной бульвар, д.22, корпус 1, г. Москва, 127051, ОГРН 1127746046559, ИНН 7702780957, КПП 770201001, дата регистрации 01.08.2012).

заинтересованное лицо:

ООО «Рольф» (юридический адрес: Ленинградское шоссе, владение 21, г. Химки, 141410, ОГРН 1045009553577, ИНН 5047059383, КПП 504701001, дата регистрации 29.03.2004).

3) Назначить дело № **3-18-35/00-08-14** к рассмотрению на **19 августа 2014 в 14 часов 00 минут** по адресу: г. Москва, Пыжевский пер., д. 6, зал заседаний № 2 (второй этаж), (т. 8(499) 755-23-23(вн. 423)

4) ООО «Моби Марк Групп» надлежит в срок до 16 августа 2014 года представить ФАС России следующие документы и материалы:

копии учредительных документов ООО «Моби Марк Групп» (устав, свидетельство о постановке на налоговый учёт, свидетельство ЕГРЮЛ и иные) с последующими изменениями;

копии документов, подтверждающих полномочия генерального директора;

копии договоров, платежных поручений и иных финансовых документов, на основании которых в январе 2014 года распространялись смс-сообщения на абонентский номер<...>;

копии указанной рекламы;

письменные объяснения по существу предъявляемых претензий.

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью ООО «Моби Марк Групп».

5) ИП Левчук А.Д. надлежит в срок до 16 августа 2014 года представить ФАС России следующие документы и материалы:

копии учредительных документов ИП Левчук А.Д. (свидетельство о постановке на налоговый учёт, свидетельство ЕГРИП и иные) с последующими изменениями;

копии договоров, платежных поручений и иных финансовых документов, на основании которых в январе 2014 года распространялись смс-сообщения на абонентский номер <...>;

копии указанной рекламы;

письменные объяснения по существу предъявляемых претензий.

Все документы должны быть заверены подписью и печатью ИП Левчук А.Д.

Явка представителей ООО «Моби Марк Групп», ИП Левчук А.Д. в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а также ООО «Рольф» в качестве заинтересованного лица, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна** (для представителей организаций – подлинная доверенность на представление интересов организации по делу № 3-18-35/00-08-14).

Для обеспечения пропусков в здание ФАС России фамилии представителей необходимо сообщить заранее.