

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела № 3-18-54/00-08-15

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

«19» ноября 2015 г. г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Кашеваров А.Б., рассмотрев материалы о распространении в 2015 году рекламы услуг ТЦ Кунцево по сети подвижной радиотелефонной связи посредством смс-сообщения,

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило обращение гражданина о распространении рекламы ТЦ Кунцево по сети подвижной радиотелефонной связи посредством смс-сообщений без согласия абонента.

Гражданка <...> указала, что 30.05.2015 направила заявление в адрес ТЦ Кунцево с требованием прекратить рассылку в ее адрес смс-рекламы от отправителя ТС KUNTSEVO. Тем самым <...> отказалась от получения рекламы посредством смс-сообщений от отправителя ТС KUNTSEVO.

Вместе с тем 21.09.2015 в 12:26 на абонентский номер <...> от отправителя ТС KUNTSEVO поступила реклама услуг ТЦ Кунцево следующего содержания:

«Осенний сервис в ТЦ Кунцево! Новые услуги, акции сезона — на 50% выгоднее снова. Запчасти и работы по специальным ценам. Ждем Вас на обслуживании 14-ти брендов. Тел.:+7(495)933-40-33, www.kuntsevo.com».

Таким образом, смс-сообщение с рекламой услуг ТЦ Кунцево (технический центр Кунцево) поступило на телефонный номер абонента в отсутствие согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи от отправителя ТС KUNTSEVO .

В соответствии с 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 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.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект

рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация в смс-сообщении отправителя ТС KUNTSEVO направлена на привлечение внимания к услугам ТЦ Кунцево по сервисному обслуживанию автомобилей, формирование и поддержание интереса к ним и продвижение их на рынке, а так же к лицу, оказывающему услугу – ТЦ Кунцево, соответственно на основании пунктов 1 и 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является рекламой.

Под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, и о которых заранее не известно откликнутся ли они на рекламное послание по поводу объекта рекламирования (например, приобретут ли рекламируемый товар).

Физические лица, получившие смс-сообщения от ТЦ Кунцево, в том числе одно физическое лицо, составляют такой неопределённый круг, поскольку заранее не известно ознакомятся ли они с смс-сообщением об услугах ТЦ Кунцево и вступят ли в конкретные правоотношения по поводу оказания услуг.

По смыслу законодательного определения рекламы рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок.

Данные признаки содержатся в информации, направленной ТЦ Кунцево <...> - абоненту мобильной связи, посредством смс-сообщения. Информация об услугах технического центра распространялась среди неопределенного круга лиц, была направлена на привлечение внимания к услугам банка и формирование интереса к ним. Такая информация отвечает законодательному определению рекламы и является рекламой.

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

Заявитель предоставил сведения, свидетельствующие о направлении письмом заявления в адрес ТЦ Кунцево с требованием прекратить рассылку смс-сообщений, соответственно отказался от получения рекламы. Указанное заявление было вручено получателю 02.06.2015.

Таким образом, распространение смс-рекламы услуг ТЦ Кунцево посредством смс-сообщения в сентябре 2015 года по сети электросвязи осуществлялось без согласия Заявителя с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»

рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

ООО «Эксперт» (юридический адрес: Подкопаевский пер., д.7, стр.2, г. Москва, 109028; ОГРН 5067746844864; ИНН 7709702475; КПП 770901001, дата регистрации 28.09.2006) является рекламораспространителем указанной рекламы.

Рекламодателем указанной рекламы являются:

ООО «Сервис-центр Кунцево» (юридический адрес: ул. Горбунова, д. 29, г. Москва, 121596; ОГРН 1027739380217; ИНН 7731257580; КПП 773101001, дата регистрации 15.10.2002).

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 № 3-18-54/00-08-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «Эксперт» (юридический адрес: Подкопаевский пер., д.7, стр.2, г. Москва, 109028; ОГРН 5067746844864; ИНН 7709702475; КПП 770901001, дата регистрации 28.09.2006);

рекламодателя: ООО «Сервис-центр Кунцево» (юридический адрес: ул. Горбунова, д. 29, г. Москва, 121596; ОГРН 1027739380217; ИНН 7731257580; КПП 773101001, дата регистрации 15.10.2002).

3. Назначить дело № 3-18-54/00-08-15 к рассмотрению на «17» декабря 2015 года в «15» часов «35» минут по адресу: г. Москва, Пыжковский переулок, д. 6, каб. 301, (т. (495) 755-23-23 доб. 088-437).

4. ООО «Эксперт» надлежит в срок до 12 декабря 2015 года представить в ФАС России следующие документы и материалы:

копии учредительных документов ООО «Эксперт» (устав, свидетельство о постановке на налоговый учет, свидетельство ЕГРЮЛ и иные) с последующими изменениями;

копии документов, подтверждающих полномочия генерального директора;

тексты рекламы услуг ТЦ Кунцево, направленной 21.09.2015 в 12:26 <...> посредством смс сообщения (в смс отправителем обозначен буквенным обозначением ТС KUNTSEVO);

копии договоров, платежных поручений и иных документов, на основании которых

распространялась смс-реклама услуг ТЦ Кунцево по сети электросвязи в августе 2015 г. на телефонные номера абонентов, в том числе гражданке <...>;

копии договоров с третьими лицами, включая оператора связи, на основании которых в августе 2015 г. распространялась реклама услуг ТЦ Кунцево по сети электросвязи;

информацию о порядке, в котором ООО «Эксперт» осуществляет распространение рекламы по сетям радиотелефонной связи, и копии документов, определяющих такой порядок;

информацию о способе получения предварительного согласия граждан на распространение смс-рекламы услуг ТЦ Кунцево в их адрес;

информацию о порядке, в котором прекращается распространение рекламы по сетям электросвязи в случае отказа граждан от получения рекламы, и копии документов, определяющих такой порядок;

информацию об используемом в ООО «Эксперт» оборудовании (аппаратах, устройствах) и программном обеспечении для распространения смс-рекламы по сетям электросвязи;

копии документов, свидетельствующих о согласии <...> - абонента телефонного номера 89067070270, на получение смс-рекламы услуг ТЦ Кунцево;

копии документов, свидетельствующих о получении и исполнении обращения <...> о прекращении рассылки рекламно-информационного характера;

письменные объяснения по существу предъявляемых претензий и обстоятельствам распространения смс рекламы услуг ТЦ Кунцево в адрес <...>

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью ООО «Эксперт».

5. ООО «Сервис-центр Кунцево» надлежит в срок до 12 декабря 2015 года представить в ФАС России следующие документы и материалы:

копии учредительных документов ООО «Сервис-центр Кунцево» (устав, свидетельство о постановке на налоговый учет, свидетельство ЕГРЮЛ и иные) с последующими изменениями;

копии документов, подтверждающих полномочия генерального директора;

тексты рекламы услуг ТЦ Кунцево, направленной 21.09.2015 в 12:26 <...> посредством смс сообщения (в смс отправителем обозначен буквенным обозначением ТС KUNTSEVO);

копии договоров, платежных поручений и иных документов, на основании которых распространялась смс-реклама услуг ТЦ Кунцево по сети электросвязи в августе 2015 г. на телефонные номера абонентов, в том числе гражданке <...>;

копии договоров с третьими лицами, включая оператора связи, на основании

которых в августе 2015 г. распространялась реклама услуг ТЦ Кунцево по сети электросвязи;

информацию о порядке, в котором ООО «Сервис-центр Кунцево» осуществляет распространение рекламы по сетям радиотелефонной связи, и копии документов, определяющих такой порядок;

информацию о способе получения предварительного согласия граждан на распространение смс-рекламы услуг ТЦ Кунцево в их адрес;

информацию о порядке, в котором прекращается распространение рекламы по сетям электросвязи в случае отказа граждан от получения рекламы, и копии документов, определяющих такой порядок;

копии документов, свидетельствующих о согласии <...> - абонента телефонного номера 89067070270, на получение смс-рекламы услуг ТЦ Кунцево;

копии документов, свидетельствующих о получении и исполнении обращения <...> о прекращении рассылки рекламно-информационного характера;

письменные объяснения по существу предъявляемых претензий и обстоятельствам распространения смс рекламы услуг ТЦ Кунцево в адрес <...>

Все документы должны быть заверены подписью руководителя и печатью ООО «Сервис-центр Кунцево».

Явка представителей ООО «Эксперт», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, и ООО «Сервис-центр Кунцево» 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 № 3-18-54/00-08-15).

Для обеспечения пропусков в здание ФАС России фамилии представителей необходимо сообщить заранее: для граждан Российской Федерации - за 1 день, для иностранных граждан - за 3 дня.