

1. Заявитель <...>

2. ООО «СТРИМ»

129110, г. Москва,

ул. Щепкина, д. 51/4,
строение 2

asuslenkov@stream.ru

3. ООО «АЛАРМ-МОТОРС

ЮГО-ЗАПАД»

194355, г. Санкт-Петербург,

шоссе Выборгское, д. 23,

корп. 1, лит. А

[tchashchina@alarm-
motors.ru](mailto:tchashchina@alarm-motors.ru)

**4. ООО «Интернет Бизнес
Медиа»**

195009, г. Санкт-Петербург,

ул. Академика Лебедева,
д. 14/2,

литер А, помещение 7Н,
офис 7

197342, г. Санкт-Петербург,

ул. Сердобольская, д. 64, к.
1, лит. А

ps@jtf.su

kb@jtf.su

es@jtf.su

5. ПАО «МТС»

109147, г. Москва,

ул. Марксистская, д. 4

163061, г. Архангельск,

ул. Выучейского, д. 16

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 03-05/57-2017

«26» февраля 2018 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

		заместитель руководителя,
Председатель Комиссии	- Цакулов Ю.Г.	начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
Члены Комиссии:	Шестакова Н.М.	главный специалист-эксперт
	-	отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России; ведущий специалист-эксперт
	- Ипатова Т.В.	отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

рассмотрев дело № 03-05/57-2017, возбужденное по заявлению гражданина <...>,

по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»),

В ОТСУТСТВИИ:

- заявителя <...>;
- ООО «СТРИМ»;
- ООО «АЛАРМ-МОТОРС ЮГО-ЗАПАД»;
- ООО «ИНТЕРНЕТ БИЗНЕС МЕДИА»;
- ПАО «МТС».

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508), дело № 03-05/57-2017 рассмотрено в отсутствие сторон.

УСТАНОВИЛА:

31.10.2017 (входящий № 7363) в адрес Архангельского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...> с приложением копии согласия от 18.02.2017, копии скрин-шот смс-сообщения.

Согласно заявлению **27.10.2017 в 18:02** на номер мобильного телефона заявителя +7-911-218-40-41 (оператор мобильной связи – ПАО «МТС») **с буквенного номера «AlarmMotors»** (SMS-центр: +7-916-896-04-38) поступило смс-сообщение следующего содержания *«Распродажа выходного дня! Автомобили с пробегом от 199 000 руб. в «Аларм-Моторс». Только до 29.10.2017 г. Подробности по т. 88126120196 г. Санкт-Петербург (Отправлено МТС)»*.

По мнению заявителя, указанное смс-сообщение является рекламой.

Согласия на получение рекламы не давал.

По мнению гражданина, имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

ПАО «МТС» письмом от 24.11.2017 (входящий № 8108 от 27.11.2017) сообщило следующее.

Заявитель с номером +7-911-218-40-41 является абонентом ПАО «МТС» (договор оказания услуг подвижной связи МТС от 20.02.2002).

Спорное смс-сообщение с буквенного номера «AlarmMotors» на номер заявителя +7-911-218-40-41 направило ООО «СТРИМ» по договору от 14.02.2014 № D130524209.

Предметом договора № D130524209 от 14.02.2014, заключенного между ПАО «МТС» и ООО «СТРИМ», является следующее - ПАО «МТС» обязано оказывать ООО «СТРИМ» за вознаграждение услугу «Мобильная реклама» с помощью каналов коммуникации, ООО «СТРИМ» обязано оплачивать услуги, предоставляемые ПАО «МТС» (пункты 1.1, 1.2

договора от 14.02.2014 № D130524209).

Услуга «Мобильная реклама» - услуга для партнеров МТС по размещению РИМ на каналах коммуникации с Абонентами.

РИМ — рекламно-информационные материалы — информация (текстовые, графические, видео или аудио модули), адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, предоставленная ООО «СТРИМ», предназначенная для размещения ПАО «МТС» с помощью каналов коммуникации услуги «Мобильная реклама» согласно утвержденной сторонами заявке.

В соответствии с п. 3.5 Договора от 14.02.2014 № D130524209 ПАО «МТС» имеет право не принимать к размещению либо незамедлительно прекращать размещение РИМ ООО «СТРИМ», письменно уведомив при этом ООО «СТРИМ», в случае, если не получено либо отозвано согласие Абонента на получение рекламы.

Согласно п. 3.8 договора от 14.02.2014 № D130524209 ООО «СТРИМ» обязано предоставлять ПАО «МТС» информацию о соответствии РИМ, размещение которых ООО «СТРИМ» заказало в рамках договора от 14.02.2014 № D130524209, требованиям законодательства РФ о рекламе. В каждом отдельном случае по письменному требованию ПАО «МТС» ООО «СТРИМ» обязано предоставить ПАО «МТС» заверенные ООО «СТРИМ» копии документов, свидетельствующих о соответствии РИМ требованиям законодательства о рекламе, при этом ООО «СТРИМ» гарантирует, что представленная им информация является полной и достоверной.

В течение октября 2017 года рассматриваемое смс-сообщение с буквенного номера «AlarmMotors» на номер заявителя +7-911-218-40-41 поступило 1 (Один) раз.

ООО «СТРИМ» письмом № 11 от 24.01.2018 (входящий № 610 от 25.01.2018; входящий № 908 от 06.02.2018) сообщило следующее.

В соответствии с п. 6.11 договора от 14.02.2014 № D130524209, заключенного между ПАО «МТС» и ООО «СТРИМ», ПАО «МТС» несет полную ответственность за распространение РИМ только тем физическим или юридическим лицам, с которым заключен договор на услуги связи ПАО «МТС» и которые не отзывали своего согласия на получение рекламы третьих лиц, распространяемой ПАО «МТС».

ООО «СТРИМ» заключило с ООО «Интернет Бизнес Медиа» договор № 15-2016 от 09.03.2016.

Предмет договора — ООО «СТРИМ» обязано оказывать ООО «Интернет Бизнес Медиа» за вознаграждение услуги, а ООО «Интернет Бизнес Медиа» обязано оплачивать их в порядке и в сроки, предусмотренные договором № 15-2016 от 09.03.2016.

ООО «СТРИМ» имеет право не принимать к размещению либо незамедлительно прекращать размещение рекламных материалов ООО «Интернет Бизнес Медиа», если не получено либо отозвано согласие абонента на получение рекламы (п. 4.3 договора № 15-2016 от 09.03.2016).

ООО «Интернет Бизнес Медиа» гарантирует соответствие размещаемых рекламных материалов требованиям ФЗ «О рекламе», иным требованиям законодательства РФ, точность, полноту и достоверность информации, содержащейся в рекламных материалах, соответствие такой информации требованиям ФЗ «О

рекламе», иным требованиям законодательства РФ (п. 4.6 договора № 15-2016 от 09.03.2016).

ООО «СТРИМ» несет полную ответственность за распространение рекламных материалов и информационных материалов только тем физическим и юридическим лицам, с которыми заключен договор на услуги связи оператора и которые не отозвали своего согласия на получение рекламы третьих лиц, распространяемой ООО «СТРИМ» (п. 7.9 договора № 15-2016 от 09.03.2016).

В соответствии с п. 3.1 договора № 15-2016 от 09.03.2016 порядок, условия и сроки оказания услуг определяются сторонами в договоре № 15-2016 от 09.03.2016, приложениях к нему, а также в заявках.

На основании заявки № 190 от 27.10.2017 на оказание услуг к договору от 09.03.2016 № 15-2016 ООО «СТРИМ» обязано оказать ООО «Интернет Бизнес Медиа» услуги, а ООО «Интернет Бизнес Медиа» обязуется принять указанные услуги («рекламная компания») в соответствии со следующими критериями:

- наименование юридического лица (Ф.И.О. индивидуального предпринимателя), товары и услуги которого будут рекламироваться — ООО «Аларм Моторс Юго-Запад»;
- Объект рекламирования или бренд - ООО «Аларм Моторс Юго-Запад»;
- РИМ (текст рекламного сообщения) - *«Распродажа выходного дня! Автомобили с пробегом от 199 000 руб. в «Аларм-Моторс». Только до 29.10.2017 г. Подробности по т. 88126120196 г. Санкт-Петербург (Отправлено МТС)»;*
- Оператор — МТС;
- целевая аудитория — выборка абонентов по поведенческим характеристикам;
- география рекламной кампании — г. Санкт-Петербург;
- канал коммуникации — смс;
- период оказания услуги — октябрь 2017 года.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «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.

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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она

может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена посредством подвижной радиотелефонной связи путем направления смс-сообщения, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — *автомобили с пробегом от 199 000 руб. в «Аларм-Моторс»*, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

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 (ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе»).

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространитель в силу п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «Интернет Бизнес Медиа» письмом (входящий № 954 от 07.02.2018) сообщило следующее.

27.09.2017 ООО «Интернет Бизнес Медиа» заключило с ООО «АЛАРМ-МОТОРС Юго-Запад» договор № 57-ИБМ-17.

Предмет договора - ООО «Интернет Бизнес Медиа» (Исполнитель) обязуется оказать, а ООО «АЛАРМ-МОТОРС Юго-Запад» (Заказчик) принять и оплатить услуги по размещению рекламы заказчика способом, регламентированным в Приложении № 1 к

настоящему договору.

В соответствии с п. 2.5 договора № 57-ИБМ-17 ООО «Интернет Бизнес Медиа» вправе привлекать третьих лиц в целях исполнения настоящего договора.

ООО «Интернет Бизнес Медиа» несет перед ООО «АЛАРМ-МОТОРС Юго-Запад» полную ответственность за действия третьих лиц как за свои собственные.

ООО «Интернет Бизнес Медиа» с целью исполнения обязательств по договору № 57-ИБМ-17 заключило 09.03.2016 с ООО «СТРИМ» договор № 15-2016.

Предмет договора № 15-2016 - ООО «СТРИМ» обязано оказывать ООО «Интернет Бизнес Медиа» за вознаграждение услуги, а ООО «Интернет Бизнес Медиа» обязано оплачивать их в порядке и в сроки, предусмотренные договором № 15-2016 от 09.03.2016.

ООО «СТРИМ» имеет право не принимать к размещению либо незамедлительно прекращать размещение рекламных материалов ООО «Интернет Бизнес Медиа», если не получено либо отозвано согласие абонента на получение рекламы (п. 4.3 договора № 15-2016 от 09.03.2016).

По мнению ООО «Интернет Бизнес Медиа», ООО «СТРИМ» не воспользовалось указанным правом и именно ООО «СТРИМ» является рекламораспространителем спорного смс-сообщения.

ПАО «МТС» письмом от 13.02.2018 (входящий № 1093 от 13.02.2018) сообщило следующее.

Рассматриваемое смс-сообщение было доставлено ПАО «МТС» в рамках договора от 14.02.2014 № D130524209, заключенного с ООО «СТРИМ».

ООО «АЛАРМ-МОТОРС Юго-Запад» письмом (входящий № 1263 от 21.02.2018) сообщило, что общество не является рекламораспространителем спорного смс-сообщения.

На 26.02.2018 на 14:00 в материалах настоящего дела отсутствуют данные об своевременном извещении ПАО «МТС» по адресу: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4 о месте и времени рассмотрения дела № 03-05/57-2017.

Руководствуясь п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508),

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 03-05/57-2017 отложить.

2. Назначить дело № 03-05/57-2017 к рассмотрению на «26» марта 2018 года в 12 часов 00 минут по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, зал заседаний 109.

В случае неявки в назначенное время дело № 03-05/57-2017 будет рассмотрено без участия сторон и без учета их мнения.

3. ПАО «МТС» в срок до «20» марта 2018 года представить по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2 (тел./факс: 21-54-45) следующую информацию (документы и материалы):

- дополнения при наличии с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции *(в письменной форме)*;
- детализацию поступивших смс-сообщений абонента за 27.10.2017;
- кому принадлежат буквенный номер «AlarmMotors» и номер SMS-центра: +7-916-896-04-38, с которых было передано смс-сообщение на абонентский номер заявителя *(подтвердить документально)*;
- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения настоящего дела.

Информация должна быть представлена в полном объеме по каждому из пунктов запроса.

В случае отсутствия запрашиваемой информации по пункту запроса, указать на невозможность представления запрашиваемых сведений с пояснениями *(в письменной форме)*.

Доводим до Вашего сведения, что на основании ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ *непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации)* влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Согласно п. 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе:

- знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них;

- давать устные и письменные объяснения;
- представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании;
- заявлять ходатайства;
- делать заявления;
- возражать против заявлений и доводов других лиц;
- пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.

Примечание:

1. С материалами дела № 03-05/57-2017 можно ознакомиться в Архангельском УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, каб. 102 (исполнитель – *Шестакова Наталья Михайловна, 65-30-50*).
2. **Для организации допуска в помещения Архангельского УФАС России просим заблаговременно (за 1-2 дня до даты рассмотрения настоящего дела) сообщить данные (фамилия, имя, отчество) представителей лиц, которые будут принимать участие в рассмотрении дела № 03-05/57-2017 для оформления пропусков по телефону: 65-30-50.**
3. Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.
4. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела № 03-05/57-2017 и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица (подписью и печатью индивидуального предпринимателя).
5. При направлении документов **ссылка на номер дела 03-05/57-2017 обязательна!**

**Председатель
Комиссии:**

**Ю.Г.
Цакулов**

Члены Комиссии:

**Н.М.
Шестакова**

**Т.В.
Ипатова**