

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 3-18-54/00-08-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

«21» декабря 2015 г.

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>,

рассмотрев материалы материалы о распространении смс-рекламы услуг ТЦ Кунцево,

в присутствии лиц, участвующих в деле:

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

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

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

УСТАНОВИЛА:

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Вместе с тем, Федеральный закон «О рекламе» не содержит информации о количестве рекламодателей, имеющих право принимать участие в распространении рекламы.

ООО «Эксперт» (Компания) заключило с ООО «Страмедиа» (Клиент) договор № 145/01 от 01.04.2012 на оказание телематических услуг связи и обработки данных, по которому Компания предоставляет Клиенту услуги по обработке текста коротких сообщений (SMS-сообщений) и обеспечению передачи этих коротких текстовых сообщений (SMS-сообщений) от Клиента к абоненту сети сотовой связи ОАО «ВымпелКом», а также от абонента к Клиенту.

Согласно пункту 6.2. Компания обязуется предоставить Клиенту доступ к интерфейсу (связующее звено, отвечающее определенным параметрам и спецификации, для предоставления Клиенту возможности формирования SMS-сообщений для передачи информации абонентам по их SMS-запросам), обеспечить поддержку в его эксплуатации в соответствии с условиями настоящего договора.

Согласно договору № 08-13/263 от 22.08.2013 на оказание телематических услуг связи и обработки данных (далее — Договор), заключенный между ООО «Страмедиа» (Исполнитель) и ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» (Заказчик), по которому Исполнитель оказывает Заказчику услуги по отправке SMS-сообщений, приему SMS-сообщений и предоставлению доступа к Личному кабинету (многофункциональный веб-интерфейс Заказчика в системе, находящейся по адресу www.stramedia.ru, доступ в который осуществляется после авторизации — ввода логина и пароля. В Личном кабинете Заказчик выполняет отправку сообщений, просматривает статистику, отслеживает статусы отправленных сообщений, статистику по входящим сообщениям, состояние счета и другие статистические данные.

В соответствии с пунктом 3.1.1. Исполнитель обязан круглосуточно и в полном объеме оказывать Заказчику услуги в соответствии с условиями Договора.\

Таким образом, рекламодателями указанной рекламы являются:

ООО «Эксперт» (юридический адрес: Подкопаевский пер., д.7, стр.2, г. Москва,

109028; ОГРН 5067746844864; ИНН 7709702475; КПП 770901001, дата регистрации 28.09.2006);

ООО «Страмедиа» (юридический адрес: ул. Тучковская, д. 6, стр. 1, г. Москва, 121087; ОГРН 1117746917848; ИНН 7730655080; КПП 773001001; дата регистрации 15.11.2011);

ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» (юридический адрес: ул. Партизанская, д. 8, г. Грозный, Чеченская респ., 364051; ОГРН 1027739115909; ИНН 7731257420; КПП 201401001; дата регистрации 27.08.2002).

Согласно объяснений ООО «Сервис-центр Кунцево» общество не имеет договорных отношений с ООО «Эксперт» и не заключало договоры на распространение смс-рекламы с третьими лицами, включая оператора связи.

Кроме того, генеральный директор ООО «Сервис-центр Кунцево» - <...> пояснил, что общество не вело в 2015 г. деятельности по ремонту и обслуживанию автомобилей, а также реализации автомобилей и запасных частей к ним. Общество является владельцем сайта www.kuntsevo.com, однако не является его администратором и передало право на него третьему лицу.

ООО «Сервис-центр Кунцево» (Лицензиар) заключило с ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» (Лицензиат) лицензионный договор о предоставлении права использования сайта от 01.01.2015 (далее — Договор), по которому Лицензиар предоставляет Лицензиату право использования следующих сайтов www.kuntsevo.com и www.kuncevo.com.

Согласно пункту 2.1. Лицензиату передается право использования сайтов любым допустимым законом способом.

Таким образом, право использования сайта www.kuntsevo.com передано ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» (юридический адрес: ул. Партизанская, д. 8, г. Грозный, Чеченская респ., 364051; ОГРН 1027739115909; ИНН 7731257420; КПП 201401001; дата регистрации 27.08.2002).

Таким образом, рекламодателем указанной рекламы является:

ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» (юридический адрес: ул. Партизанская, д. 8, г. Грозный, Чеченская респ., 364051; ОГРН 1027739115909; ИНН 7731257420; КПП 201401001; дата регистрации 27.08.2002).

С учетом изложенного необходимо привлечь к участию в деле ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед», а также ООО «Страмедиа».

На основании пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 3-18-54/00-08-15 отложить.

2. Привлечь к участию в деле № 3-18-54/00-08-15:

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

ООО «Страмедиа» (юридический адрес: ул. Тучковская, д. 6, стр. 1, г. Москва, 121087; ОГРН 1117746917848; ИНН 7730655080; КПП 773001001; дата регистрации 15.11.2011);

ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» (юридический адрес: ул. Партизанская, д. 8, г. Грозный, Чеченская респ., 364051; ОГРН 1027739115909; ИНН 7731257420; КПП 201401001; дата регистрации 27.08.2002);

3. Назначить дело № 3-18-54/00-08-15 к рассмотрению на 29 февраля 2016 года в 13 часов 00 минут по адресу: г. Москва, Пыжевский пер., д. 6, каб. 301, т. 8(499) 755-23-23 (вн. 437, вн.474).

4. ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» надлежит в срок до 25 декабря 2015 года представить в ФАС России следующие документы и материалы:

копии учредительных документов ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» (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 (отправитель обозначен буквенным обозначением TC 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 «ТЦ «Кунцево Лимитед» 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 <...>, 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 «ТЦ «Кунцево Лимитед».

5. ООО «Страмедиа» надлежит представить в срок до 25 февраля 2016 года следующие документы:

копии учредительных документов ООО «Страмедиа» (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 отправитель 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 сентябре 2015 г. на телефонные номера абонентов, в том числе гражданке <...>;

копии договоров с третьими лицами, включая оператора связи, на основании которых в сентябре 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 «Страмедиа» оборудовании (аппаратах, устройствах) и программном обеспечении для распространения смс-рекламы по сетям электросвязи;

копии документов, свидетельствующих о согласии <...> - абонента телефонного номера <...>, 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 <...>

Предоставляемые документы и материалы должны быть заверены печатью и подписью руководителя ООО «Страмедиа».

6. ООО «Эксперт» надлежит представить в срок до 25 февраля 2016 года следующие документы:

копию договора с оператором связи, на основании которого предоставляются услуги связи ООО «Эксперт»;

копии договоров с операторами связи, на основании которых ООО «Эксперт» предоставляет, в том числе в сентябре 2015 г., телематические услуги связи третьим лицам по распространению по сетям радиосвязи смс-сообщений абонентам;

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

копию лицензии на оказание телематических услуг связи;

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 в их адрес, в частности рекламы услуг ТЦ Кунцево в сентябре 2015 г.;

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 <...>, на получение смс-рекламы услуг ТЦ Кунцево;

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

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

Явка представителей ООО «Эксперт», ООО «Сервис-центр Кунцево», ОАО «ВымпелКом», ООО «Страмедиа», ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна (для представителей организаций – с подлинной доверенностью на представление интересов организации по делу № 3-18-54/00-08-15).

Для обеспечения пропусков в здание ФАС России фамилии представителей необходимо сообщить заранее (по телефону 8(499) 755-23-23 (вн. 437, вн.474): для граждан Российской Федерации - за 1 день, для иностранных граждан - за 3 дня.