

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

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

« 17 » 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) — не явилось, уведомлено надлежащим образом.

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 т. <...> 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».

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 рекламодателем 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).

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» - Семенов Д.В. 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 сдает его в аренду третьему лицу.

ООО «Эксперт» не представило запрошенные определением от 19.11.2015 о возбуждении дела № 3-24-37/00-08-14 по признакам нарушения законодательства о рекламе, на рассмотрение не явилось, о дате и месте рассмотрения дела уведомлено своевременно и надлежащим образом.

С учетом изложенного необходимо истребовать дополнительные сведения у ООО «Сервис-центр Кунцево», а также привлечь к участию в деле ОАО "Вымпел-Коммуникации" — оператора связи, оказывающего услуги связи Вильдановой Сириной Аминовне, а также рекламодателю смс-рекламы.

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 № 3-24-26/00-08-15 в качестве заинтересованного лица:

ОАО «ВымпелКом» (юридический адрес: ул. Восьмого Марта, д. 10, стр 14, г. Москва, 127083, ОГРН 1027700166636; ИНН 7713076301, КПП 771301001, дата регистрации 28.07.1993);

3. Назначить дело № 3-18-54/00-08-15 к рассмотрению на 21 января 2016 года в 16 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 «Сервис-центр Кунцево» надлежит представить в срок до 15 января 2016 года следующие документы:

копию договора, на основании которого сайт www.kuntsevo.com передан в управление (администрирование) или аренду третьему лицу;

информацию об администраторе или/и арендаторе сайта www.kuntsevo.com с указанием полного наименования, адреса местонахождения, контактных данных и реквизитов;

информацию о перечне лиц (с указанием полного наименования, адреса местонахождения, контактных данных и реквизитов), входящих в одну группу* с ООО «Сервис-центр Кунцево», с указанием оснований, по которым такие лица входят в данную группу.

*В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признаются хозяйственное общество (товарищество) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо на основании учредительных документов этого хозяйственного общества (товарищества) или заключенного с этим хозяйственным обществом (товариществом) договора вправе давать этому хозяйственному обществу (товариществу) обязательные для исполнения указания.

Основанием для отнесения лиц к одной группе по указанному условию является наличие в учредительных документах хозяйствующего субъекта или в заключенном с этим хозяйственным обществом договоре положений, содержащих указания о наличии у физического лица или юридического лица возможности определять решения, принимаемые хозяйствующим субъектом, в том числе определять условия ведения им предпринимательской деятельности. При этом трудовой договор не является основанием для отнесения физических лиц к одной группе по

указанному условию.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признаются хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица назначен или избран единоличный исполнительный орган этого хозяйственного общества.

Подтверждением группы лиц по указанному основанию являются протоколы общих собраний акционеров, учредительные документы общества, повестки дня заседаний общих собраний акционеров и другие документы.

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

5. ОАО «ВымпелКом» надлежит представить в срок до 15 января 2016 года следующие документы:

сведения о лице (наименование, реквизиты и адрес нахождения), за которыми закреплен номер +7(495)933-40-33;

сведения о лице (наименование, реквизиты и адрес нахождения), за которыми закреплен абонентский номер <...> маскированный обозначением ТС KUNTSEVO, с указанием абонентского номера;

копии договоров, платежных поручений и иных документов, на основании которых ОАО «ВымпелКом» распространяло смс-рекламу ТС KUNTSEVO по сети электросвязи в сентябре 2015 г. на телефонные номера абонентов, в частности гражданке <...>

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

информацию об используемом оборудовании (аппаратах, устройствах) и программном обеспечении для распространения смс-рекламы абонента, маскированного обозначением ТС KUNTSEVO;

копии документов, свидетельствующих о согласии гражданки <...> на получение рекламы;

письменные объяснения по обстоятельствам распространения смс рекламы абонента, маскированного обозначением ТС KUNTSEVO, в адрес <...>

Предоставляемые документы и материалы должны быть заверены печатью и подписью руководителя ОАО «ВымпелКом».

6 .ООО «Эксперт» надлежит представить в срок до 15 января 2016 года следующие документы:

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 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 «Эксперт» 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 «Эксперт».

Явка представителей ООО «Эксперт», ООО «Сервис-центр Кунцево», ОАО «ВымпелКом», 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.