

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 3-18-54/00-08-15

17 марта 2016 г.
г.Москва

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

Заместитель Председателя Комиссии:

<....>

Члены Комиссии:

<....>

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 явился, уведомлен надлежащим образом;

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

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) — <....> (доверенность б/н от 17.02.2016),

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) — не явился, уведомлен 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 в адрес ТЦ Кунцево письменное

требование прекратить рассылку в ее адрес смс-рекламы от отправителя ТС KUNTSEVO.

Вместе с тем 21.09.2015 в 12:26 на абонентский номер т. 8 906-707-02-70 <....> 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 распространённой 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, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому 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.

Согласно материалам дела рекламодателем смс-рекламы, направленной 21.09.2015 на абонентский номер <....>, является ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед».

Из объяснений и документов, предоставленных ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед», следует, что <....>, являясь в течение длительного времени клиентом общества, 26.07.2014 дала согласие на обработку своих персональных данных, заполнив соответствующую анкету.

Согласно данной анкете <....> выразила свое согласие ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» на информирование ее о новых товарах и услугах с помощью различных средств связи, в частности посредством SMS-/MMS-сообщений. Указанное согласие действует в течение 10 (десяти) лет с правом продления на такой же срок.

Таким образом, ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» располагало предварительным согласием <....> на получение смс-рекламы общества.

Из объяснений ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» также следует, что общество не получало заявление <....> с требованием прекратить рассылку смс-рекламы в ее адрес и, следовательно, имело право на отправку рекламных сообщений в адрес <....>

<....> в качестве подтверждения направления в ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед» требования о прекращении рассылки смс-рекламы на ее абонентский номер предоставила почтовое уведомление Почты России.

Однако согласно данному уведомлению почтовое отправление, адресованное ООО «ТЦ «Кунцево Лимитед», не было доставлено адресату.

При данных обстоятельствах невозможно рассматривать направленное 21.09.2015 в 12:26 на абонентский номер т. 8 906-707-02-70 <....> от отправителя ТС KUNTSEVO смс-сообщение рекламного характера, как отправленное при отсутствии согласия абонента на получение рекламы.

Руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

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