

резольютивная часть оглашена 11 августа 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 22 августа 2014г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует); <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист – эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев материалы дела № СЮ04-03/2013-236Р, возбужденного в отношении ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» по факту распространения на телефонный номер <...> ...) гражданина <...> смс-сообщения рекламного характера с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии:

заявителя – <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

- представителя ООО «Интис СМС», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

- представителя ОАО «**СМАРТС**», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

- представителя ООО «СЗК «Инфосвязь»,

- представителя ОАО «ИТ Бизнес Консалтинг»,

УСТАНОВИЛ:

17 декабря 2013 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы поступило заявление гражданина <...> (вх.№ 9930) о распространении от отправителя «IZH-VESTI» 16.10.2013г. в 09 часов 14 минут на его мобильный номер телефона (+7...) следующего рекламного смс-сообщения: «Внимание! Обрушились цены в такси 60-60-60 самые низкие цены в городе!», без предварительного согласия на получение данной информации. По мнению заявителя, данные действия являются нарушением ФЗ «О рекламе».

К заявлению были приложены копия согласия на получение информации от оператора сотовой связи, фотография смс-сообщения.

Из фотографий сообщения следует, что данное сообщение поступило через смс-центр +79023708581.

Исходя из информации, размещенной на сайте <http://www.mtt.ru/mtt/def>, номер телефона +79023708580 относится к номерной емкости ОАО «СМАРТС».

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, а также лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России были направлены запросы ОАО «МТС» и ОАО «СМАРТС».

13.01.2014г. ОАО «**МТС**» представило под грифом «коммерческая тайна» следующие документы и информацию: копию договора о предоставлении услуг связи МТС, копию условий оказания услуг подвижной радиотелефонной связи и услуг местной телефонной связи, копию детализации за 16.10.2013г., копию детализации за 18.10.2013г., копию доверенности № 0073/13 от 25.04.2013г., письменные пояснения.

Исходя из пояснений ОАО «МТС», согласно показаниям АСР, выраженных в виде детализации лицевого счета абонента 16.10.2013г. в 09 часов 14 минут на абонентский номер <...> ... поступило смс-сообщение с номера +79023708581. Данный абонентский номер принадлежит к номерной емкости ЗАО «Волгоград-GSM».

Руководствуясь п. 2.20 Условий, к которым абонент присоединился в безусловном порядке, предусмотрено, что под услугой понимаются «...услуги подвижной радиотелефонной связи, телематические услуги, услуги по передаче данных и/или иные сопряженные с ними услуги, оказываемые Оператором непосредственно и/или с привлечением третьих лиц (сервисное, информационно-справочное обслуживание, услуги местной телефонной связи с предоставлением Дополнительного абонентского номера без организации абонентской линии, доступ к услугам контент-провайдеров и др...».

Пунктом 7.6 Условий предусмотрено, что абонент вправе выразить свое согласие или отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям связи, а также на использование сведений о нем в целях продвижения товаров/работ/услуг, в том числе путем осуществления прямых контактов в Абонентом с помощью средств связи, когда необходимость такого согласия/отказа предусмотрена действующими нормативно-правовыми актами. Если Абонент не выразил своего несогласия, согласие считается оформленным путем подписания Договора. Отказ от возможности получения рекламы, распространяемой по сетям связи, оформляется путем подачи Абонентом Оператору письменного заявления, являющегося неотъемлемой частью Договора,

либо иным способом, установленным Оператором. Такой отказ действует с момента его получения Оператором.

Согласно пояснениям, каких-либо письменных отказов абонента от возможности получения рекламы и/или претензий абонента с требованием прекратить распространение рекламных смс-сообщений в адрес ОАО «МТС» не поступало.

На запрос Удмуртского УФАС России 06.02.2014г. ЗАО «Волгоград-GSM» представило информацию, согласно которой номер <...> принадлежит ОАО «СМАРТС», а не ЗАО «Волгоград-GSM».

По состоянию на 10.02.2014г. документы и информация ООО «СМАРТС» не были представлены.

При рассмотрении заявления и представленных документов установлено следующее.

16.10.2013г. в 09 часов 14 минут на мобильный номер телефона заявителя (+7...) через смс-центр +79023708581 поступило рекламное смс-сообщение от отправителя «|ZH-VEST|» следующего содержания: «Внимание! Обрушились цены в такси 60-60-60 самые низкие цены в городе!».

При этом согласно заявлению, гражданин не давал согласия на получение данного рекламного смс-сообщения.

По факту распространения вышеуказанной рекламы, определением от 14.02.2014г. Удмуртским УФАС России в отношении ОАО «СМАРТС» (ИНН 6311008571, ОГРН 1026300955163, юридический адрес: 443013, Самарская область, г. Самара, ул. Дачная, 2, 2) было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-236Р по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина <...>, обратившегося в Удмуртское УФАС России с заявлением.

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-236Р было назначено на 13 марта 2014 года в 14 часов 30 минут, запрошены необходимые документы и сведения.

12.03.2014г. от ОАО «СМАРТС» в адрес Удмуртского УФАС России поступили письменные пояснения с приложением копии договора с ООО «СЗК Инфосвязь».

Исходя из письменных пояснений, смс-сообщение было отправлено ООО «СЗК Инфосвязь». С данной организацией у ОАО «СМАРТС» заключен договор № 57-13 от 25.03.2013г. в рамках предоставления услуг по данным договорам ОАО «СМАРТС» организывает партнеру доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу, далее информационную смс-рассылку осуществляет Заказчик с помощью своего

программного комплекса по собственной абонентской базе, все адресаты которой на основании п. 3.2.6. договора должны дать согласие на получение информационных смс-сообщений. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы Заказчика ОАО «СМАРТС» не известен.

Также, согласно п. 5.10 вышеуказанного договора, ОАО «СМАРТС» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам. Все поступившие от абонентов заявления на отказ от получения информационных смс-сообщений, перенаправляются Заказчику с требованием о прекращении распространения смс-сообщений на их номера, в противном случае, на основании п. 5.14 договора Исполнитель имеет право приостановить предоставление услуг.

13.03.2014г. на заседание Комиссии Удмуртского УФАС России лица, участвующие в деле, не явились.

При рассмотрении дела установлено, что исходя из информации, представленной ОАО «СМАРТС», рассматриваемое смс-сообщение было отправлено ООО «СЗК Инфосвязь» на основании договора № 57-13 от 25.03.2013г.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым привлечь к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь» (ИНН 7811404769, ОГРН 1089847160633, адрес: 192012, г. Санкт-Петербург, Обуховской обороны пр-кт, 271, литер А).

В соответствии с абз. 4 п. 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, рассмотрение дела может быть приостановлено антимонопольным органом в случае необходимости установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, Комиссия посчитала невозможным рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-236Р до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, и получения от данного лица необходимых документов и информации.

В соответствии с абз. 4 п. 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, рассмотрение дела может быть приостановлено антимонопольным органом в случае необходимости установления

местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Определением от 13.03.2014г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-236Р было приостановлено, в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и получения от данного лица дополнительной информации и документов.

08.04.2014г. ООО «СЗК «Инфосвязь» представило в Удмуртское УФАС России следующие документы и информацию: копия договора об оказании услуг №3131/13-СМС от 04.10.2013г., письменные пояснения.

Согласно представленной информации ООО «СЗК «Инфосвязь» сообщило что, на основании договора об оказании услуг № 3131/13-СМС от 04.10.2013г. ООО «СЗК «Инфосвязь» (Исполнитель) предоставляет возможность ООО «Интис СМС» (Заказчик) формировать и отправлять смс-сообщения посредством «Платформы Stream Telecom». Так же в рамках вышеуказанного договора Исполнитель предоставляет Заказчику доступ к личному кабинету пользователя, позволяющего Заказчику самостоятельно выбирать объем, содержание (состав) и виды услуг, которыми он пользуется по данному договору. Услуги оказываются в соответствии с Правилами предоставления услуг Исполнителя, доведенными до сведения заказчика по вышеуказанному договору.

Так же ООО «СЗК «Инфосвязь» сообщило, что Общество не предоставляет услуг распространения рекламы, а выступает в роли провайдера телематической услуги связи по лицензии 71455.

Согласно п. 3.2.2. договора № 3131/13-СМС от 04.10.2013г. Заказчик обязан в обязательном порядке получить от адресата, на телефон которого планируется отправка SMS-сообщений с информацией Заказчика, письменное или устное согласие на получение таких сообщений.

Согласно п. 3.2.3. указанного договора, Заказчик обязан любым доступным способом довести до сведения получателя SMS-сообщения информацию о возможности и способе, с помощью которого адресат сообщения может отказаться от дальнейшего получения рассылки SMS-сообщений.

Согласно абзацу 5 пункта 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, рассмотрение дела возобновляется после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, и начинается сначала.

С учетом, представленных в материалы дела №СЮ04-03/2013-236Р документов, свидетельствующих о том, что распространение 16.10.2013г. в 09 часов 14 минут на мобильный номер телефона заявителя (+7...) рекламного смс-сообщения от отправителя «IZH-VESTI» следующего содержания: «Внимание! Обрушились цены в такси 60-60-60 самые низкие цены в городе!», осуществлялось ООО «Интис СМС», следовательно, имеются основания для возобновления производства по делу № СЮ04-03/2013-236Р, с привлечением к участию в деле в качестве лица, в действиях которого имеются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – Общество с ограниченной ответственностью «Интис СМС» (адрес: 420111, г. Казань, ул. Пушкина, д. 42а, ИНН 1655212022, ОГРН 1111690022190).

Определением от 10.06.2014г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-236Р было возобновлено, в связи с установлением местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и получения от данного лица дополнительной информации и документов.

Рассмотрение дела было назначено на 15 июля 2014г. в 13 часов 30 минут, у лиц участвующих в деле были запрошены необходимые документы и информация.

07.07.2014г. ООО «Интис СМС» представило в Удмуртское УФАС России необходимую информацию, исходя из которой Общество сообщает, что оказывает телекоммуникационные услуги на основании лицензий №104178 от 12.10.2012г., №104179 от 12.10.2012г., так же ООО «Интис СМС» является разработчиком программно-аппаратного комплекса для осуществления смс-рассылок.

Так ООО «Интис СМС» сообщило, что 16.10.2013г. рассылка осуществлялась с аккаунта партнера ООО «ГрандТелеком» на основании договора № 01022013-1 от 01.02.2013г., исходя из которого ООО «Интис СМС» (Исполнитель) оказывает комплекс услуг ООО «ГрандТелеком» (Заказчик) по отправке смс-сообщений посредством предоставления «СМС-кредита» на «Электронный виртуальный счет».

Согласно п. 3.2.3. вышеуказанного договора, Заказчик обязан по требованию Исполнителя представить факты, подтверждающие согласие абонентов о возможной отправке им смс-сообщений.

Вместе с тем, ООО «Интис СМС» представило письменные пояснения ООО «ГрандТелеком», исходя из которых ООО «ГрандТелеком» предоставляет исключительно техническую возможность формирования СМС-сообщений со своего сайта с использованием сети Интернет, при этом не обладает возможностью анализировать тексты. Общество не является создателем текста смс-сообщений, не отправляет их на мобильный номер телефона абонента, а так же не владеет какой-либо абонентской базой, по которой производится рассылка смс-сообщений.

Так же ООО «ГрандТелеком» пояснило, что в рассматриваемом случаи смс-рассылки Общество передало за плату определенное договором количество смс-сообщений ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» на основании договора № 0000038 от 01.03.2013г.

Согласно п. 3.2.5. Заказчик (ООО «ИТ Бизнес Консалтинг») обязан осуществлять отправку смс-сообщений только тем Абонентам, которые выразили свое согласие на получение, отправляемых смс-сообщений в любой законной форме.

15.07.2014г. на заседание Комиссии Удмуртского УФАС России лица, участвующие в деле, не явились.

При рассмотрении дела установлено, что исходя из информации, представленной ОАО «СМАРТС», рассматриваемое смс-сообщение было отправлено ООО «СЗК Инфосвязь» на основании договора № 57-13 от 25.03.2013г.

ООО «СЗК «Инфосвязь» сообщило что, на основании договора об оказании услуг № 3131/13-СМС от 04.10.2013г. ООО «СЗК «Инфосвязь» (Исполнитель) предоставляет возможность ООО «Интис СМС» (Заказчик) формировать и отправлять смс-сообщения посредством «Платформы Stream Telecom».

ООО «Интис СМС» (Исполнитель) оказывает комплекс услуг ООО «ГрандТелеком» (Заказчик) по отправке смс-сообщений посредством предоставления «СМС-кредит» на «Электронный виртуальный счет».

ООО «Гранд Телеком» передало за плату определенное договором количество смс-сообщений ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» на основании договора № 0000038 от 01.03.2013г. для осуществления смс-рассылок.

В связи с вышеизложенным, определением от 15.07.2014г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-236Р было отложено, в связи с привлечением Комиссией Удмуртского УФАС России к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» (ИНН 5010042305, ОГРН 1105010002701, адрес: 141981, г. Дубна, Московская обл., ул. Правды, д. 16, оф. 2).

Рассмотрение дела было назначено на 11 августа 2014 года, у лиц участвующих в деле были запрошены необходимые документы и информация.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России, состоявшегося 11 августа 2014 года, лица участвующие в рассмотрении дела, не явились.

По состоянию на 11 августа 2014г. в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и информация от ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», запрошенные определением от 15.07.2014г об отложении рассмотрения дела №СЮ04-03/2013-236Р, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией Удмуртского УФАС России, не уведомлено.

Вместе с тем, срок рассмотрения дела №СЮ04-03/2013-236Р, истекает 11 августа 2014г.

В соответствии с абзацем е) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, производство по делу может быть прекращено в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение установленного срока.

На основании вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС приходит к выводу о необходимости прекращения производства по делу № СЮ04-03/2013-236Р.

Руководствуясь абзацем е) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, пп. абз. 2 п. 3.56, 3.57 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 23.12.2012г. № 711/12, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № СЮ04-03/2013-234Р, возбужденному в отношении ООО «Северо-Западная компания «Инфосвязь» и ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» прекратить, в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение установленного срока.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>