

резольютивная часть оглашена 01 августа 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 15 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 № СЮ04-03/2013-234Р, возбужденного в отношении ООО «РегионИнфоЛидер» и ООО «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 «РегионИнфоЛидер», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

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

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

- представителя ОАО «Санкт-Петербург Телеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

- представителя ООО «БИЗНЕС КОНСАЛТ»,

УСТАНОВИЛ:

16 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.№ 9878/10) о распространении на его мобильный номер телефона (+7...) 25.11.2013г. в 12 часов 47 минут рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Заказывайте такси по самым лучшим ценам в СПб, 24 ч

+78127482916», 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 с номера телефона +79531406978 через смс-центр +79585559997.

Исходя из информации, размещенной на сайте <http://www.mtt.ru/mtt/def>, номер телефона 79531406978 относится к номерной емкости ОАО «Санкт-Петербург Телеком».

Согласно информации, размещенной на сайте <http://wiki-numbers.ru/russia/mobile>, номер телефона +79585559997 относится к номерной емкости ОАО **«Межрегиональный ТранзитТелеком»**.

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 «Санкт-Петербург Телеком» и ОАО **«Межрегиональный ТранзитТелеком»**.

31.12.2013г. ОАО **«Межрегиональный ТранзитТелеком»** представило информацию (вх.№ 10544э) о том, что между ОАО «МТТ» и ООО «СофтПрофи» заключен договор № 022-00-SMS-13/7200 от 25.10.2013г. В качестве SMSC ОАО «МТТ» для рассылки, проводимой ООО «СофтПрофи», использовался СМС-центр с номером +79585559997. В рамках договора ООО «СофтПрофи» была предоставлена техническая возможность самостоятельной отправки СМС-сообщений, которые отправлялись через СМС-центр с номером +79585559997.

В соответствии с п. 3.2.1. Договора Заказчик обязался не использовать СМС-центр для передачи СПАМа. Заказчик рассылает СМС-сообщения только абонентам, которые дали согласие на получение СМС-сообщений. В соответствии с п. 4.5 Договора Заказчик рассылает СМС-сообщения только желаемые к получению адресатом, СМС-сообщения, которые адресат не изъявил желания получать, признаются СПАМом.

Согласно п. 7.2 Договора Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования, заканчивая отправкой Абонентам, а является лишь техническим каналом для передачи Заказчиком СМС-сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение SMS-сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик. В случае предъявления претензий от третьих лиц, связанных с качеством получения Абонентами услуг и сервисов Заказчика, они подлежат пересылке Заказчику и должны рассматриваться Заказчиком.

Исходя из пояснений, ОАО «МТТ» не осуществляет деятельность по

распространению указанной в запросе рекламы, не является ни создателем (изготовителем) подобных сообщений, ни их распространителем, договорных отношений на распространение вышеуказанной рекламы ОАО «МТТ» не имеет.

К письму ОАО «**Межрегиональный ТранзитТелеком**» были приложены копия договора № 022-00-SMS-13/7200 от 25.10.2013г. с приложениями № 1 и 2, заключение по результатам служебной проверки от 30.12.2013г., копия акта выполненных работ (услуг) к договору 022-00-SMS-13/7200 от 25.10.2013г. за период с 01.11.2013 по 30.11.2013, копию платежного поручения № 000516 от 09.12.2013г., копию доверенности № 937 от 27.12.2012г., которые согласно письму являются «коммерческой тайной» Общества.

04.02.2014г. ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» представило письменные пояснения, согласно которым Абонент ОАО «Теле2-Санкт-Петербург», имеющий абонентский номер <...> , при заключении договора на оказание услуг связи, не давал своего согласия на обработку своих персональных данных путем передачи заключенного с ним договора на оказание услуг связи в Удмуртское УФАС России. Кроме того, ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» руководствуется в своей деятельности Федеральным законом № 126-ФЗ «О связи». На основании изложенного, предоставить сведения о рекламодателе, рекламораспространителе и рекламопроизводителе рекламного сообщения я, поступившего на мобильный номер телефона +7..., а также информацию об абоненте, которому принадлежит номер телефона +79531406978 не представляется возможным. Кроме того, абонентский номер <...> не числится в списке отправителей, с которыми у компании Теле2 заключены соответствующие соглашения. Таким образом, предоставить копии договоров на производство и распространение указанного в запросе рекламного смс-сообщения, а также копии актов выполненных работ по договорам Общество также не может. Компания не имеет возможности предоставить документы, содержащие согласие абонента, которому принадлежит телефонный номер <...> ..., на получение на номер своего телефона рекламы от третьих лиц либо от владельца номера +79531406978, поскольку данное согласие должно быть выражено абонентом непосредственно этим третьим лицам, направившим указанное рекламное смс-сообщение. ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» рекламных сообщений абоненту, которому принадлежит номер телефона +7..., не направляло и, следовательно, согласия на получение рекламных сообщений от данного абонента не получало. Иными сведениями и документами по существу вопроса компания не обладает.

На запрос Удмуртского УФАС России ООО «СофтПрофи» представило информацию, согласно которой в результате расследования было выяснено, что на телефон заявителя 8... действительно проходило сообщение через программное приложение ООО «СофтПрофи». Отправитель (подпись): <...>, идентификатор в системе (CustomerId): <...>, пользователь id (loginID): <...> ООО «СофтПрофи» как Исполнитель предоставило Заказчику услуги доступа к программному приложению на основании договора. Заказчик: идентификатор в системе (CustomerId): <...>, пользователь id (loginID): <...> - ООО «РегионИнфоЛидер» (ИНН 0274177970, адрес: 450076, г. Уфа, ул. Коммунистическая, 22, оф. 109). Услуга предоставляется через WEB-кабинет и обеспечивает интерфейс

для формирования, отправки и подтверждения о доставке Коротких и Длинных SMS-сообщений по Сети Оператора. По п. 8 «Правил предоставления услуг» по договору «Заказчик обязуется использовать Услугу...только для передачи информации адресатам, давшим свое согласие на ее получение, которое в случае необходимости может быть предъявлено в качестве безоговорочного доказательства по первому письменному требованию в трехдневный срок». Само ООО «СофтПрофи» не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS, никаких рассылок не производит. Заказчик самостоятельно (после авторизации по логину и паролю) производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам. По всем поступившим от абонентов жалобам и заявлениям на отказ от получения информации ООО «СофтПрофи» проводит внутреннее расследование, выявляется конкретный Заказчик, жалоба перенаправляется этому Заказчику с требованием прекращения распространения SMS на номера абонентов и требованием предоставить заверенную копию разрешения абонента на получение SMS и одновременно номер абонента добавляется в базу программного приложения для блокирования возможно попытки отправки SMS из «Личного кабинета».

К письму ООО «СофтПрофи» были приложены детализация, регистрационная карта организации skyneet, список блокировки отправок.

При рассмотрении заявления и представленных документов установлено следующее.

25.11.2013г. в 12 часов 47 минут на мобильный номер телефона заявителя (+7...) с номера телефона +79531406978 через смс-центр +79585559997 поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Заказывайте такси по самым лучшим ценам в СПб, 24 ч +78127482916».

При этом, согласно заявлению, гражданин не давал согласия на получение данных рекламных смс-сообщений.

По факту распространения вышеуказанной рекламы, определением от 13.02.2014г. Удмуртским УФАС России в отношении ООО «РегионИнфоЛидер» (ИНН 0274177970, ОГРН 1130280038998, адрес: 450078, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Коммунистическая, 22, 169) было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-234Р 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, в качестве заинтересованных лиц - ОАО «**Межрегиональный ТранзитТелеком**» (ИНН 7705017253, ОГРН 1027739006261, юридический адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 22, стр. 1), ООО «СофтПрофи» (ИНН 0278138308, ОГРН 1070278008019, юридический адрес: 450005, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Достоевского, 139, 1, 3) и ОАО «Санкт-Петербург Телеком» (ИНН 7815020097, ОГРН 1027809223903, юридический адрес: 197374, г. Санкт-Петербург, Торфяная дор, 7, лит. Ф).

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-234Р было назначено на 12 марта 2014 года в 14 часов 00 минут, запрошены необходимые документы и сведения.

04.03.2014г. от ОАО «**Межрегиональный ТранзитТелеком**» в адрес Удмуртского УФАС России поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей общества. Также «**Межрегиональный ТранзитТелеком**» указало, что не располагает никакой дополнительной информацией (документами).

12.03.2014г. на заседание Комиссии Удмуртского УФАС России лица, участвующие в деле, не явились.

Вместе с тем, установлено, что ООО «РегионИнфоЛидер» не представлены документы и информация, запрошенные у Общества определением от 13.02.2014г. о возбуждении дела № СЮ04-03/2013-234Р по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, в связи с чем, в действиях Общества содержатся признаки правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ.

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 № СЮ04-03/2013-234Р до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, и получения от данного лица необходимых документов и информации.

Определением от 12.03.2013г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-234Р было приостановлено, в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно представленной 19.03.2014г. информации, ООО «РегионИнфоЛидер» сообщило что, рассматриваемое смс-сообщение было направлено на мобильный номер заявителя +7... через программное приложение ООО «РегионИнфоЛидер».

Так же Общество сообщило, что ООО «РегионИнфоЛидер» как Исполнитель предоставило Заказчику услуги доступа к программному приложению на

основании договора №ДУ110713/01 от 11.07.2013г. Заказчик – Login ID: <...> - №ДУ110713/01 от 11 июля 2013г. – ООО «БИЗНЕС КОНСАЛТ» (адрес: 194044, г. Санкт-Петербург, Большой Сампсониевский пр-кт, д. 14, пом. 5-н, ИНН 7802821332, генеральный директор – <...>).

Так же ООО «РегионИнфоЛидер» сообщило, что услуга предоставляется через WEB-кабинет и через стандартные протоколы обмена информацией в сети Интернет и обеспечивает интерфейс для формирования, отправки и подтверждение о доставке Коротких и Длинных SMS-сообщений по Сети Оператора. По п. 7 «Правил предоставления услуг» по договору №ДУ110713/01 от 11.07.2013г, Заказчик обязуется использовать услугу по формированию и отправке SMS-сообщений только тем адресатам, которые дали свое согласие на ее получение.

Вместе с тем ООО «РегионИнфоЛидер» пояснило, что не является создателем и распространителем SMS-сообщений, никаких рассылок не производит. Заказчик самостоятельно, после авторизации по логину и паролю, производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой Абонентам. По всем поступившим от Абонента жалобам и заявлениям на отказ от получения информации ООО «РегионИнфоЛидер» проводит внутреннее расследование, выявляется конкретный Заказчик, жалоба перенаправляется этому Заказчику с требованием прекращения распространения SMS на номер Абонентов и требованием предоставить заверенную копию разрешения Абонента на получение SMS и одновременно номер Абонента добавляется в базу программного приложения для блокирования возможной попытки отправки SMS от Заказчика.

Определением от 30.05.2014г. производство по делу №СЮ04-03/2013-234Р было возобновлено, в связи с привлечением к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – Общество с ограниченной ответственностью «БИЗНЕС КОНСАЛТ» (адрес: 194044, г. Санкт-Петербург, Большой Сампсониевский пр-кт, д. 14, пом. 5-н, ИНН 7802821332 ОГРН 1137847133016, генеральный директор – <...>), рассмотрение дела было назначено на 30 июня 2014г в 13 часов 00 минут.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 30 июня 2014 года лица, участвующие в деле, не явились.

Вместе с тем в Удмуртском УФАС России отсутствовали документы и информация от ООО «БИЗНЕС КОНСАЛТ», запрошенные определением от 30.05.2014г. о возобновлении рассмотрении дела №СЮ04-03/2013-234Р.

По состоянию на 30 июня 2014г., лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» ООО «БИЗНЕС КОНСАЛТ», о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией, не уведомлено.

Определением от 30.06.2014г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-234Р было отложено, в связи с отсутствием в Удмуртском УФАС России доказательства надлежащего уведомления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ООО «БИЗНЕС КОНСАЛТ» о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Рассмотрение дела было назначено на 01 августа 2014г. в 09 часов 30 минут, у лиц участвующих в деле, запрошенные необходимые документы и информация.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 01 августа 2014 года лица, участвующие в деле, не явились.

По состоянию на 01 августа 2014г. в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и информация от ООО «БИЗНЕС КОНСАЛТ», запрошенные определением от 30.06.2014г об отложении рассмотрения дела №СЮ04-03/2013-234Р, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» ООО «БИЗНЕС КОНСАЛТ», о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией Удмуртского УФАС России, не уведомлено.

Вместе с тем, срок рассмотрения дела №СЮ04-03/2013-234Р, истекает 01 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 производство по делу № СЮ04-03/2013-234Р.

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 «РегионИнфоЛидер» и ООО «БИЗНЕС КОНСАЛТ» 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

<...>

<...>

<...>