

Определение о прекращении рассмотрения

дела № ТГ04-03/2015-30Р

резольютивная часть оглашена 14 июля 2015 г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 27 июля 2015 г.

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

заместитель председателя Комиссии: «...» – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: «...» – специалист – эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» – специалист – эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № ТГ04-03/2015-30Р, возбужденного в отношении ООО «Делфи-Холдинг» и ООО «Армада» по факту распространения на телефонный номер <...> «...») гражданина «...» смс-сообщения рекламного характера с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии лиц участвующих в деле,

УСТАНОВИЛА:

20.02.2015 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) посредством электронной почты поступило заявление гражданина «...» (вх.№ 1413 (сайт)) о распространении на его мобильный номер телефона (+7«...») рекламных смс-сообщений следующего содержания:

- «Нужны деньги? Займы в ООМигКредит, звоните: 880020000516 (бесплатно)», поступившее 20.11.2014 г. в 13 часов 01 минуту с номера телефона +7«...»,
- «Наличные с доставкой! Звоните! 88005559116 ООО Домашние деньги», поступившее 23.11.2014 г. в 13 часов 12 минут с номера телефона +7«...»;
- «Деньги на любые нужды звони если нужно 88005559116 ООО Домашние деньги», поступившее 21.12.2014 г. в 13 часов 20 минут с номера телефона +7«...», без предварительного согласия абонента на получение данной информации.

К заявлению были приложены: фотографии смс-сообщений, согласие на получение информации от оператора сотовой связи.

Согласно информации, размещенной на сайте <http://www.mtt.ru>, вышеуказанные номера отправителей закреплены за ЗАО «Пенза-GSM».

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России были направлены запросы ЗАО «Пенза-GSM», ООО «Домашние деньги» и ООО «МигКредит», по предоставлению документов и информации, необходимой для рассмотрения заявления по существу.

15.04.2015 г. ООО «МигКредит» представило в Удмуртское УФАС России копию договора № 2779785 от 01.12.2012 г., копию дополнительного соглашения № 1 от 01.12.2012 г., копию доверенности, письменно пояснения.

Согласно представленным письменным пояснениям, ООО «МигКредит» сообщает, что между ООО «МигКредит» (заказчик) и ООО «Делфи-Холдинг» (исполнитель) был заключен договор № 68 от 01.10.2013 г. на оказание услуг по размещению рекламно-информационных материалов.

Так же ООО «МигКредит» сообщает, что короткое текстовое сообщение, направленное 20.11.2014 г., было разослано в рамках приложения № 8 к указанному договору. ООО «МигКредит» не располагает информацией о согласии абонента, которому принадлежит телефонный номер <...> «...», на получение рекламных смс-сообщений.

15.04.2015 г. АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» представило в Удмуртское УФАС России копию договора № 0110/2/18-05-213 от 01.10.2014 г., копию договора № 18-05-125 от 07.07.2014 г., копию акта оказания услуг за август 2014 г. по договору № 18-05-125 от 07.07.2014 г., копию акта оказания услуг за ноябрь 2014 г. по договору № 0110/2/18-05-213 от 01.10.2014 г., копию акта оказания услуг за декабрь 2014 г. к договору № 0110/2/18-05-213 от 01.10.2014 г., копию сертификата соответствия системы мониторинга сети «Телетек», копию свидетельства ИНН, копию листа записи в ЕГРЮЛ, письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям, АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» сообщает, что Общество выступает оператором подвижной связи, не принимает участие и не имеет соответствующего технологического оборудования для формирования текстов смс-сообщений и адресных листов их отправки, данные действия выполняются исключительно самостоятельно пользователями сети сотовой связи – абонентами (контрагентами по заключенным договорам).

Так же Общество сообщает, что между АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» и ООО «Армада» заключен договор № 0110/2/18-05-213 от 01.10.2014 г., согласно которому ООО «Армада» 20.11.2014 г., 23.11.2014 г., 21.12.2014 г. были направлены смс-сообщения через смс-центр АО «ПЕНЗА ДЖИЭСЭМ» +7«...» на номер <...> «...».

По состоянию на 20.04.2015 г. документы и информация ООО «Домашние деньги», необходимая для рассмотрения заявления по существу, в Удмуртское УФАС России не представлена.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно заявлению, гражданин «...», не давал своего согласия ООО «Армада» и ООО «Делфи-Холдинг» на получение рекламы финансовых услуг посредством смс-сообщений.

По факту распространения ненадлежащей рекламы посредством смс-сообщения, Удмуртским УФАС России определением от 20.04.2015 г. было возбуждено дело № ТГ04-03/2015-30Р в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Армада» (ИНН **5906093606**, ОГРН 1095906004897) и Общества с ограниченной ответственностью «Делфи-Холдинг» (ИНН **7703675056**, ОГРН **5087746112119**), по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заинтересованного лица – Общества с ограниченной ответственностью «Домашние деньги» (ИНН **7714699186**, ОГРН **5077746931928**), в качестве заявителя – гражданина «...», обратившегося в Удмуртское УФАС России.

Рассмотрение дела было назначено на 15.05.2015 г. в 14 часов 00 минут. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 15.05.2015 г., представители лиц, участвующих в рассмотрении дела, не явились.

Установлено, что в Удмуртском УФАС России отсутствовали документы и информация от ООО «Домашние деньги», ООО «Армада», ООО «Делфи-Холдинг», запрошенные определением о возбуждении дела №ТГ04-03/2015-30Р от 20.04.2015 г., что препятствовало рассмотрению дела по существу.

Определением от 15.05.2015 г. рассмотрения дела № ТГ04-03/2015-30Р было отложено на 14.07.2015 г., для получения Удмуртским УФАС России необходимых документов и информации от ООО «Домашние деньги», ООО «Делфи-Холдинг» и ООО «Армада».

Определением от 15.05.2015 срока рассмотрения дела № ТГ04-03/2015-30Р был продлен с 20.05.2015 по 20.07.2015 г.

16.06.2015 г. ООО «Домашние деньги» представило в Удмуртское УФАС России копию договора № 69 от 31.10.2013 г., копию приложения № 13 от 30.10.2014 г., копию

приложения № 14 от 04.12.2014 г., копию актов выполненных работ, копии платежных поручений, письменные пояснения по обстоятельствам дела.

Согласно письменным пояснениям ООО «Домашние деньги» сообщает, что Общество заключило договор с ООО «Делфи-Холдинг» № 69 от 31.10.2015 г. В рамках данного договора ООО «Делфи-Холдинг» обязалось оказать услуги ООО «Домашние деньги» по размещению материалов информационного характера, представленных ООО «Домашние деньги», соответствующих по содержанию требованиям действующего законодательства, направленных на привлечение внимания у объекту рекламирования, с помощью каналов коммуникации, адаптированных для их размещения.

Так же, Общество сообщает, что рекламопроизводителем и распространителем смс-сообщений в рамках заключенного договора оказания услуг № 69 от 31.10.2013 г. является ООО «Делфи-Холдинг».

07.07.2015 г. ООО «Делфи-Холдинг» представило в Удмуртское УФАС России копию договора № 68 от 01.10.2013 г., копию приложения № 5 от 28.04.2014 г., копию приложения № 8 от 29.10.2014 г., копии актов выполненных работ № 26 от 31.05.2014 г. № 90 от 24.11.2014 г., копию договора № 1МТК/2013 от 10.10.2013 г., копию Устава Общества, копию решения о создании, копию приказа о назначении генерального директора, письменные пояснения по обстоятельствам дела.

Согласно письменным пояснениям ООО «Делфи-Холдинг» сообщает, что являясь рекламодателем ООО «МигКредит» в целях распространения рекламных материалов посредством смс-сообщений привлекло ООО «Делфи-Холдинг» путем заключения договора № 68 от 01.10.2013 г. и приложений к нему № 5 от 28.04.2014 г. № 8 от 29.10.2014 г. Согласно договору ООО «Делфи-Холдинг» взяло на себя обязанность по обеспечению распространения рекламы ООО «МигКредит».

ООО «Делфи-Холдинг» в соответствии с п. 1 ст. 706 ГК РФ привлекло ООО «МТК Комплект» путем заключения договора № 1МТК/2013 от 10.10.2013 г. и приложений к нему. Согласно которому обязанности по распространению рекламы ООО «МигКредит» посредством смс-сообщений были возложены на ООО «МТК Комплект».

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 14.07.2015 г. лица, участвующие в деле, не явились.

Документы и информация, запрошенные определением №ТГ04-03/2015-30Р от 15.05.2015 г. об отложении рассмотрении дела, ООО «Армада» в Удмуртское УФАС России не представлены.

Рассмотрев материалы дела № ТГ04-03/2015-30Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

На мобильный номер телефона заявителя (+7«...») поступили рекламные смс-сообщения следующего содержания:

- «Нужны деньги? Займы в ООО МигКредит, звоните: 880020000516 (бесплатно)», поступившее 20.11.2014 г. в 13 часов 01 минуту с номера телефона +7«...»,
- «Наличные с доставкой! Звоните! 88005559116 ООО Домашние деньги», поступившее 23.11.2014 г. в 13 часов 12 минут с номера телефона +7«...»;
- «Деньги на любые нужды звони если нужно 88005559116 ООО Домашние деньги», поступившее 21.12.2014 г. в 13 часов 20 минут с номера телефона +7«...».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Вышеуказанные сообщения, распространенные с помощью смс-рассылки, адресованы неопределенному кругу лиц (абонентам оператора сотовой связи «МТС»), направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования (финансовые услуги ООО «Домашние деньги» и ООО «МигКредит»), формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно, являются рекламными.

Исходя из материалов дела Комиссия Удмуртского УФАС приходит к следующим выводам:

Рассматриваемые смс-сообщения поступили на абонентский номер телефона +7«...» со следующих номеров +7«...», +7«...», +7«...» через смс-центр +7«...».

Согласно информации, размещенной на сайте <http://www.mtt.ru>, номера отправителей +7«...», +7«...», +7«...» закреплены за оператором связи ЗАО «Пенза-GSM».

Между ЗАО «Пенза-GSM» (Исполнитель) и ООО «Армада» (Заказчик) заключен договор № 0110/2/18-05-213 от 01.10.2014 г., согласно пункту 2.1 которого Исполнитель обязуется представлять Услуги по конвертированию телематических протоколов, используемых Заказчиком для отправки смс-сообщений, в протоколы сетей подвижной связи.

Согласно пункту 1.3. указанного договора, комплекс Заказчика – это совокупность аппаратно-программных средств Заказчика позволяющих формировать и

отправлять смс-сообщения Абонентам с использованием Услуг Исполнителя.

Согласно п. 3.2.3 договора, Заказчик в обязательном порядке обязан получить предварительное письменное согласие от Абонента, на абонентский номер которого будет производиться отправка смс-сообщений с информацией заказчика.

Между ООО «МигКредит» (Заказчик) и ООО «Делфи-Холдинг» (Исполнитель) заключен договор № 68 от 01.10.2013 г., предметом которого является обязанность Исполнителем оказать Заказчику за вознаграждение Услуги по размещению рекламно-информационных материалов с помощью каналов коммуникации сервиса «Мобильная реклама», согласно утвержденному Медиаплану. (приложение № 8 от 29.10.2014 г. к договору № 68 от 01.10.2013 г.)

Согласно пункту 4.2. договора № 68 от 01.12.2013 г., Исполнитель обязуется распространять рекламно-информационный материал только Абонентам, предварительно выразившим свое согласие на получение рекламной информации.

Между ООО «Домашние деньги» (Заказчик) и ООО «Делфи-Холдинг» (Исполнитель) заключен договор № 69 от 31.10.2013 г., предметом которого является обязанность Исполнителем оказать Заказчику за вознаграждение Услуги по размещению рекламно-информационных материалов с помощью каналов коммуникации сервиса «Мобильная реклама», согласно утвержденному Медиаплану. (приложение № 8 от 29.10.2014 г. к договору № 68 от 01.10.2013 г.)

Согласно пункту 4 приложений № 13 от 31.10.2014 г. и № 14 от 04.12.2014 г. к договору № 69 от 31.10.2013 г., Исполнитель принимает на себя всю ответственность за распространение рекламно-информационных материалов, в том числе возмещение Заказчику возможных штрафов, связанных с претензиями третьих лиц.

Между ООО «Делфи-Холдинг» (Заказчик) и ООО «МТК Комплект» (Исполнитель) заключен договор № 1МТК/2013 от 10.10.2013 г., согласно которому Исполнитель действующий от своего имени, обязуется по заданию Заказчика оказывать услуги по размещению рекламно-информационных материалов, переданных заказчиком в любой форме текстовых, графических и мультимедийных сообщений, распространяемых среди абонентов, давших любым способом и в любой форме свое согласие на получение рекламно-информационных материалов посредством сообщений.

Учитывая, что в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и сведения от ООО «Армада» и ООО «МТК Комплект», установить лицо, осуществившее рассылку рассматриваемых рекламных смс-сообщений, имеющее доступ (логин и пароль) к «Личному кабинету» (WEB-интерфейс, расположенный на серверах и находящийся по адресу в сети Интернет), доступ, к которому осуществляется после авторизации

(ввода логина, пароля, известных только лицу, осуществляющему рассылку смс-сообщений), не представляется возможным.

Согласно пункта 3.47 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, дело рассматривается антимонопольным органом в течение 1-го месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

Таким образом, общий срок рассмотрения антимонопольным органом дел составляет три месяца.

Согласно материалам дела, срок рассмотрения данного дела №ТГ04-03/2015-30Р истекает 20.07.2015 г.

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

Учитывая, что по истечению срока, определенного для рассмотрения дела антимонопольным органом, в Удмуртском УФАС России отсутствует информация о рекламодателе рассматриваемого рекламного смс-сообщения, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необходимости прекращения производства по делу № ТГ04-03/2015-30Р.

Руководствуясь абзацем е) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 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, утвержденного приказом ФАС России от 23.12.2012 № 711/12, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № ТГ04-03/2015-30Р, возбужденному в отношении ООО

«Армада», ООО «Делфи-Холдинг» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» прекратить, в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение установленного законом срока.

Заместитель председателя Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»