

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбуждённых 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, кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № СЮ04-03/2014-130Р, возбужденного в отношении ООО «ОСК» и ИП «...» по факту распространения на телефонный номер гражданина смс-сообщений рекламного характера следующего содержания с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛА:

08 апреля 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступило заявление гражданина (вх.№ 3432) о распространении от отправителя «imperiaAuto» на его мобильный номер телефона +7«...» следующих рекламных смс-сообщений:

- «Вы выиграли бесплатную диагностику подвески в эти выходные! т. 912-600», поступившее 14 марта 2014г. в 15 часов 52 минуты;

- «Ford? ВЫГОДНО детали пакетами для ТО Звони! т. 312-600», поступившее 31 марта 2014г. в 17 часов 56 минут;

без предварительного согласия на получение данной информации. По мнению заявителя, рекламораспространителем вышеуказанных смс-сообщений является ИП «...».

К заявлению была приложена фотография смс-сообщений, копия детализации услуг по абонентскому номеру +7«...».

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России были направлены запросы ИП «...» (исх.№ СЮ01-17-04/3513 от 22.04.2014г.) и Ижевскому региональному отделению Уральского филиала ОАО «Мегафон» (исх.№ ТГ01-17-04/3284 от 14.04.2014г.), по предоставлению документов и информации, необходимой для рассмотрения

заявления по существу.

Исходя из информации, представленной Ижевским региональным отделением Уральского филиала ОАО «Мегафон» (вх.№ 4141 от 25.04.2014г.), вышеуказанные смс-сообщения были направлены через оператора сотовой связи ОАО «Мегафон» в рамках дополнительного соглашения №30/4 от 01.10.2013г. к Генеральному соглашению от 30.04.2010г. заключенному с ЗАО «МегаЛабс».

Согласно данному дополнительному соглашению №30/4 от 01.10.2013г. к Генеральному соглашению от 30.04.2010г., ОАО «Мегафон» (Оператор) обязалось по заданию ЗАО «МегаЛабс» (Партнер) оказывать услуги по распространению рекламных сообщений с помощью каналов коммуникации своим абонентам, в соответствии с определенными условиями выборки.

В свою очередь ЗАО «МегаЛабс» (Исполнитель) заключило договор с ООО «ОСК» (Заказчик) № МР-ОСК-011113 от 01.11.2013г. по размещению рекламы ООО «ОСК», посредством сети подвижной связи ОАО «Мегафон» среди определенной целевой аудитории абонентов ОАО «Мегафон»

Вместе с тем согласно п. 4.7 договора № МР-ОСК-011113 от 01.11.2013г. при размещении рекламных материалов среди абонентов, перечень которых представляется ЗАО «МегаЛабс» ООО «ОСК» гарантирует полученное и надлежащим образом оформленное согласие адресата на получение рекламы.

Так же согласно пункту 1.1 приложения № 4 к вышеуказанному договору ЗАО «МегаЛабс» обязуется осуществлять размещение рекламных материалов и информационных материалов ООО «ОСК» среди абонентов ОАО «Мегафон», которые представили ООО «ОСК» согласие на получение рекламных материалов и информационных материалов.

К письму ОАО «Мегафон» были приложены: копия договора с абонентом «...» № 84443-1016/7 от 14.07.2005г., копия дополнительного соглашения № 30/4 от 01.10.2013г. к генеральному соглашению от 30.04.2010г., копия договора № МР-ОСК-011113 от 01.11.2013г.

По состоянию на 28 мая 2014г. запрошенные документы и информация ООО «ОСК» и ИП «...» не представлены.

При рассмотрении заявления и представленных документов установлено следующее.

14 марта 2014г. в 15 часов 52 минуты на мобильный номер телефона заявителя +7 «...» поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Вы выиграли бесплатную диагностику подвески в эти выходные! т. 912-600».

31 марта 2014г. в 17 часов 56 минут на мобильный номер телефона заявителя +7 «...» поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Ford?»

ВЫГОДНО детали пакетами для ТО Звони! т. 312-600»

При этом согласно заявлению, гражданин не давал согласия на получение указанных рекламных SMS-сообщений.

Согласно положениям части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «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.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего закона.

Между ОАО «Мегафон» (Оператор) и ЗАО «МегаЛабс» (Партнер) заключено Генеральное соглашение от 30.04.2010г., согласно дополнительному соглашению №30/4 от 01.10.2013г. к нему, Оператор обязался по заданию Партнера оказывать услуги по распространению рекламных смс-сообщений с помощью каналов коммуникации своим абонентам, в соответствии с определенными условиями выборки.

В свою очередь ЗАО «МегаЛабс» (Исполнитель) заключило договор с ООО «ОСК» (Заказчик) № МР-ОСК-011113 от 01.11.2013г. по размещению рекламы ООО «ОСК», посредством сети подвижной связи ОАО «Мегафон» среди определенной целевой аудитории абонентов ОАО «Мегафон»

Вместе с тем согласно п. 4.7 договора № МР-ОСК-011113 от 01.11.2013г. при размещении рекламных материалов среди абонентов, перечень которых представляется ЗАО «МегаЛабс», ООО «ОСК» гарантирует полученное и надлежащим образом оформленное согласие адресата на получение рекламы.

По факту распространения данной рекламы, Удмуртским УФАС России определением от 28.05.2014г. было возбуждено дело № СЮ04-03/2014-130Р в отношении ООО «ОСК» (адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниовская, д.10, стр. 1, ИНН 7705658056, ОГРН1057746705631) и ИП «...» (адрес: 426006, г. Ижевск, ул. Телегина, 30/853 ИНН 183300384830, ОГРНИП 305184000142821), с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина, обратившегося в Удмуртское УФАС России с заявлением.

Рассмотрение дела было назначено на 08 июля 2014 года в 11 часов 30 минут. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе от 28.05.2014г. (исх. №СЮ01-17-04/4882 от 29.05.2014г.) у лиц, в отношении которых возбуждено производство по делу, - ИП «...» и ООО «ОСК», были запрошены документы и сведения.

На заседание Комиссии, состоявшееся 08.07.2014г., ИП «...» Е.С. и представитель ООО «ОСК», уведомленные надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, не явились, документы не представили.

Непредставление ИП «...» и ООО «ОСК» документов и информации, запрошенных определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе от 28.05.2014г., препятствует рассмотрению дела по существу.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона от 13.06.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления и должностные лица указанных органов, а также индивидуальные предприниматели, юридические лица и их руководители обязаны представлять в антимонопольный орган информацию, необходимую для осуществления им полномочий по государственному контролю за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, и обеспечивать его уполномоченным лицам доступ к такой информации.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Федерального закона «О рекламе» неисполнение требований части 1 статьи 34 указанного закона влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации), установлена частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

По факту непредставления в Удмуртское УФАС России информации, необходимой для рассмотрения дела № СЮ04-03/2014-130Р, Удмуртским УФАС России в отношении ИП «...» и ООО «ОСК» были возбуждены дела об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ.

Определением от 08.07.2014г. рассмотрение дела №СЮ04-03/2014-130Р было отложено в связи с возбуждением дел об административном правонарушении, результаты рассмотрения которых, будут иметь значение для рассмотрения дела № СЮ04-03/2014-130Р.

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2014-130Р было отложено на 06 августа 2014 года в 13 часов 00 минут.

17.07.2014г. ООО «ОСК» представило в Управление УФАС России следующие документы и сведения: копия Устава ООО «ОСК», свидетельство о регистрации, копию договора №SMS-29/10-10 от 01.10.2010г., письменные пояснения.

Согласно представленной информации отправка рассматриваемых смс-сообщений была осуществлена в рамках исполнения договора № SMS-29/10-10 от 01.10.2010г., заключенного ООО «ОСК» (Исполнитель) с ООО «Рапporto» (Заказчик).

Суть всех услуг, оказываемых ООО «ОСК» по вышеуказанному договору, заключается в предоставлении ООО «Рапporto» доступа к программному обеспечению, обеспечивающего возможность (создание необходимых условий) формировать и отправлять смс-сообщения, т.е. производить рекламную смс-рассылку. При этом ООО «Рапporto» самостоятельно, без какого-либо участия ООО «ОСК», определяет содержание смс-сообщений, а также их получателей.

Согласно п. 13 приложения № 2 к вышеуказанному договору правил предоставления услуг, Заказчик обязуется не использовать услугу для распространения ненужной получателю, незапрошенной информации вида «СПАМ» (исходя из п. 2.1.4. вышеуказанного договора «СПАМ» - массовая рассылка смс-сообщений рекламного или иного характера).

На заседание Комиссии, состоявшееся 06.08.2014г., ИП «...» и представитель ООО «ОСК», уведомленные надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, не явились.

Вместе с тем исходя из представленной информации ООО «ОСК», Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым привлечь к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – Общество с ограниченной ответственностью «Рапporto» (юридический адрес: 127254, г. Москва, Огородный проезд, д. 5, стр. 3, оф. 713, ИНН 7715710393, ОГРН 1087746876029).

В соответствии с абз. 2 п.34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом в связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств;

Исходя из изложенного, Комиссия считает невозможным рассмотрение дела № СЮ04-03/2014-130Р в данном заседании, в связи с отсутствием в Удмуртском УФАС России документов и сведений от ИП «...» и ООО «Рапporto», необходимых для рассмотрения дела.

В соответствии с абз.2 п.34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации

о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, пп.3.49.1. п.3.49. 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 28.12.2007г. № 453, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Привлечь к участию в деле, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» – ООО «Рапporto» (юридический адрес: 127254, г. Москва, Огородный проезд, д. 5, стр. 3, оф. 713, ИНН 7715710393, ОГРН 1087746876029).
2. Отложить рассмотрение дела **№ СЮ04-03/2014-130Р**.
3. Назначить рассмотрение дела № СЮ04-03/2014-130Р на **22 августа 2014 года в 11 часов 15 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, зал заседаний.

Явка лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (с документом, подтверждающим их полномочия), их представителей (с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

3. Лицу, в действиях которого содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» - **ООО «Рапporto»** необходимо представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

3.1. копии учредительных документов ООО «Рапporto», в том числе копию документа, подтверждающего полномочия законного представителя Общества;

3.2. информацию о рекламодателе, рекламораспространителе и рекламопроизводителе (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН) рекламных СМС-сообщений следующего содержания:

- «Вы выиграли бесплатную диагностику подвески в эти выходные! т. 912-600», поступившее 14 марта 2014г. в 15 часов 52 минуты;

- «Ford? ВЫГОДНО детали пакетами для ТО Звони! т. 312-600», поступившее 31 марта 2014г. в 17 часов 56 минут;

3.3. информацию об акции, согласно которой указана информация в смс-сообщении: «Вы выиграли бесплатную диагностику подвески в эти выходные! т. 912-600», поступившем 14 апреля 2014г. в 15 часов 52 минуты;

3.4. копии договоров на производство и распространение указанных рекламных СМС-сообщений (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

3.5. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;

3.6. информацию о том, представлял ли гражданин, которому принадлежит телефонный номер <...> «...» свое согласие ООО «Рапporto» на получение рекламы посредством смс-сообщений (с приложением подтверждающих документов);

3.6. письменные пояснения по обстоятельствам дела;

3.7. иные документы и сведения, которые, по мнению ООО «Рапporto», будут способствовать рассмотрению заявления по существу.

4. Лицу, в отношении которого возбуждено производство по делу, – **ИП «...»**, необходимо представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

4.1. информацию о рекламодателе, рекламораспространителе и рекламопроизводителе (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН) рекламных СМС-сообщений следующего содержания:

- «Вы выиграли бесплатную диагностику подвески в эти выходные! т. 912-600», поступившее 14 марта 2014г. в 15 часов 52 минуты;

- «Ford? ВЫГОДНО детали пакетами для ТО Звони! т. 312-600», поступившее 31 марта 2014г. в 17 часов 56 минут;

4.2. информацию об акции, согласно которой указана информация в смс-сообщении: «Вы выиграли бесплатную диагностику подвески в эти выходные! т. 912-600», поступившем 14 марта 2014г. в 15 часов 52 минуты;

4.3. копии договоров на производство и распространение указанных рекламных СМС-сообщений (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

4.4. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;

4.5. информацию о том, представлял ли гражданин, которому принадлежит телефонный номер <...> «...» свое согласие на получение рекламы посредством смс-сообщений (с приложением подтверждающих документов);

4.6. письменные пояснения по обстоятельствам дела;

4.7. иные документы и сведения, которые, по мнению ИП «...», будут способствовать

рассмотрению заявления по существу.

Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России **в срок до 21 августа 2014 года**. Копии документов должны быть читаемы.

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме с указанием причин.

Примечание: В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

«...»