

резольютивная часть оглашена 17 октября 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 31 октября 2014г.

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: «...» - ведущий специалист – эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» – специалист – эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № СЮ04-03/2013-39Р, возбужденного в отношении ОАО «СМАРТС», ЗАО «Енисейтелеком», ООО «Мобилфон», ООО «Интис СМС», ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» по факту распространения на мобильный номер телефона заявителя рекламных смс-сообщений услуг такси с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствии:

- «...» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42600979102017 от 07.10.2014г.);

- представителя филиала ОАО «Мобильные ТелеСистемы» по УР, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42600979101690 от 06.10.2014г.);

- представителя ОАО «Мобильные ТелеСистемы», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление № 42600979101997 от 10.10.2014г.);

- представителя ОАО «СМАРТС», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42600979101706 от 07.10.2014г.);

- представителя ЗАО «Енисейтелеком» – уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление № 42600979187717 от 09.10.2014г.);

- представителя ООО «Интис СМС» – уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление № 42600979101683 от 10.10.2014г.);

- представителя ООО «Мобилфон» – уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление № 42600979101980 от 13.10.2014г.);

- представителя ООО «ИТ Бизнес Консалтинг»,

УСТАНОВИЛ:

10 января 2013 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) поступило заявление гражданина (вх. № 111 ф) о распространении на его номер мобильного телефона (+7 «...») рекламного СМС-сообщения услуг такси «...» с признаками нарушения ч.1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

01.02.2013г. гражданин представил заявление (вх.№ 674э) о незаконном распространении на его мобильный номер телефона рекламных смс-сообщений, с приложением фотографий данных сообщений, копии договора на предоставление услуг сотовой радиотелефонной связи «Джине» № 72746/69323 от 13.08.2003г. и детализации разговоров за 10.01.2013г.-23.01.2013г.

При рассмотрении заявления установлено следующее.

На номер мобильного телефона заявителя (+7«...») поступали следующие рекламные СМС-сообщения услуг такси:

- «Посадка бесплатно!!! Минимальная поездка 50 руб. Звони тел. 48-03-03!!!» (поступило на мобильный номер телефона заявителя 10.01.2013г. в 14 часов 20 минут, 13.01.2013г. в 10 часов 51 минуту и в 12 часов 15 минут);

- «Жизнь прекрасна, Зима в кайф, если едешь в такси Life 2177017» (поступило на мобильный номер телефона заявителя 23.01.2013г. в 11 часов 10 минут).

Исходя из представленной заявителем детализации разговоров, смс-сообщение «Посадка бесплатно!!! Минимальная поездка 50 руб. Звони тел. 48-03-03!!!» поступало с номера телефона +7-902-990-00-03.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер телефона +7-902-990-00-03 принадлежит ЗАО «Енисейтелеком» (ИНН 2466059010, ОГРН 1032402940052, юридический адрес: 660020, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Качинская, д. 20).

Исходя из представленной заявителем детализации разговоров, смс-сообщение «Жизнь прекрасна, Зима в кайф, если едешь в такси Life 2177017» поступало с номера телефона +7-902-370-80-85.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи (www.rossvyaz.ru), номер телефона +7-902-370-80-85 принадлежит ОАО «СМАРТС» (ИНН 6311008571, ОГРН 1026300955163, юридический адрес: 443013, Самарская область, г. Самара, ул. Дачная, 2, 2).

По факту распространения вышеуказанной рекламы, определением от 07.03.2013г. Удмуртским УФАС России в отношении ОАО «СМАРТС» и ЗАО «Енисейтелеком»

было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-39Р 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, а также в качестве заинтересованного лица – ОАО «Мобильные ТелеСистемы».

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-39Р было назначено на 02 апреля 2013 года в 16 часов 00 минут, запрошены необходимые документы и сведения.

Во исполнение определения о возбуждении дела № СЮ04-03/2013-39Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 27.03.2013г., ОАО «Мобильные ТелеСистемы» представило в Удмуртское УФАС России письменные пояснения (вх.№ 2086) с приложением копии Условий оказания услуг подвижной связи «МТС»; копии доверенности № 0071/12 от 04.05.2012г.; копии Лицензии № 56113.

27.03.2013г. ОАО «СМАРТС» представило в Удмуртское УФАС России письменные пояснения (вх.№ 2063ф) с приложением копии договора № 05-03-01-131/12 от 17.10.2012г., заключенного с ООО «Интис СМС», с приложениями №№ 1 и 2 к данному договору.

01.04.2013г. ЗАО «Енисейтелеком» представило в Удмуртское УФАС России письменные пояснения и копию договора об оказании услуг связи № 1546/49 от 30.12.2010г., заключенного с ООО «Мобилфон», с приложением № 1 к договору.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России, состоявшемся 02.04.2013г., было установлено, что согласно представленной ОАО «СМАРТС» информации смс-сообщение с смс-центра 8-902-370-80-85 на номер <...> «...» было отправлено ООО «Интис СМС», с которым у ОАО «СМАРТС» заключен договор № 01-02-04-1195 от 04.12.2012г.

Исходя из представленной ЗАО «Енисейтелеком» информации, короткие текстовые сообщения, направленные 10.01.2013г. в 14:20 часов, 13.01.2013г. в 10:51 час и в 12:15 часов на номер <...> «...» через СМС-центр 7-902-990-00-03 были направлены с абонентского номера 89504399430. Указанный абонентский номер выделен ООО «Мобилфон». Основанием для оказания услуг подвижной связи ЗАО «Енисейтелеком» является Договор об оказании услуг связи № 1546/49 от 30.12.2010г.

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к выводу о необходимости привлечения к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, - ООО «Мобилфон» (ИНН 2466122079, ОГРН 1042402963690, юридический адрес: 660049, г.

Красноярск, проспект Мира, 45Г, помещение 4) и ООО «Интис СМС» (ИНН 1655212022, ОГРН 1111690022190, юридический адрес: 420111, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Пушкина, 42а).

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.

Исходя из изложенного, определением от 02.04.2013г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-39Р было приостановлено до установления местонахождения лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, и получения от данных лиц необходимых документов и информации.

27.05.2014г. ООО «Мобилфон» представило информацию, что для отправления смс-сообщений Общество предоставляет ЗАО «ГрандТелеком» по протоколу SMPP v3.4. Подключения ЗАО «ГрандТелеком» к SMPP-шлюзу ООО «Мобилфон» имеют внутренний номер <...> , который для идентификации использует идентификаторы системы (SysID) GRD385TC. Согласно данным ООО «Мобилфон», сообщения на указанный номер в указанный период пришли с SMPP-соединения, имеющего внутренний номер <...> , которое принадлежит ЗАО «ГрандТелеком».

06.08.2013г. ООО «Интис СМС» представило в Удмуртское УФАС России документы и информацию, исходя из которых обе вышеуказанные рассылки осуществлялись в системе ЗАО «ГрандТелеком» от имени его клиента (ООО «ИТ Бизнес Консалтинг») самостоятельно согласно договору № 0000038 от 01.03.2012г.

К ответу ООО «Интис СМС» была приложена копия письма ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», согласно которому Общество провело внутреннее расследование и приняты все меры по исключению абонентского номера 7«...» из всех клиентских баз компании и планируемых рассылок. В свою очередь, общество переговорило с клиентом абонентского номера 7«...» и объяснило особенности ранее полученного от него согласия на подписку информационных SMS.

В связи с установлением лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-39Р было возобновлено, для получения от данного лица необходимых документов и информации.

На основании вышеизложенного, к участию в деле было привлечено ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки

нарушения законодательства РФ о рекламе.

Рассмотрение дела, было назначено на 25 сентября 2014 года, у лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 25 сентября 2014 года, лица участвующие в рассмотрении дела, не явились.

Вместе с тем в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и информация от ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», запрошенные определением о возобновлении рассмотрения дела №СЮ04-03/2013-39Р от 12.08.2014г.

По состоянию на 25 сентября 2014г., в Удмуртском УФАС России отсутствовали доказательства надлежащего уведомления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», о дате, времени и месте рассмотрения дела №СЮ04-03/2013-39Р.

Определением от 25 сентября 2014 года, рассмотрение дела №СЮ04-03/2013-39Р было отложено, в связи с отсутствием в Удмуртском УФАС России необходимых документов для рассмотрения дела.

Рассмотрение дела было назначено на 17 октября 2014 года, у лиц участвующих в рассмотрении дела, были запрошены необходимые документы и информация.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 17 октября 2014 года лица, лица участвующие в рассмотрении дела не явились, документы не представили.

Рассмотрев материалы дела № СЮ04-03/2013-39Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

На номер мобильного телефона заявителя (+7«...») поступали следующие рекламные СМС-сообщения услуг такси:

- «Посадка бесплатно!!! Минимальная поездка 50 руб. Звони тел. 48-03-03!!!» (поступило на мобильный номер телефона заявителя 10.01.2013г. в 14 часов 20 минут, 13.01.2013г. в 10 часов 51 минуту и в 12 часов 15 минут);

- «Жизнь прекрасна, Зима в кайф, если едешь в такси Life 2177017» (поступило на мобильный номер телефона заявителя 23.01.2013г. в 11 часов 10 минут).

Согласно п. 1) ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 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 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 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 неопределённому кругу лиц (абонентам оператора сотовой связи «МТС»), направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги такси), формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно является рекламой.

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

Рассматриваемые смс-сообщения поступили на абонентский номер <...> «...» через смс-центры ЗАО «Енисейтелеком» +79029900003 и ОАО «СМАРТС» +79023708085.

Между ЗАО «Енисейтелеком» и ООО «Мобилфон» заключен договор № 1546/49 от 30.12.2010г. об оказании услуг связи, на основании данного договора ООО «Мобилфон» был выделен номер <...> , с которого производилась рассылка смс-сообщения с текстом: «Посадка бесплатно!!! Минимальная поездка 50 руб. Звони тел. 48-03-03!!!».

ООО «Мобилфон» на основании договора № 145/2012 от 20.03.2012г., заключенного с ЗАО «ГрандТелеком», предоставляет ЗАО «ГрандТелеком» доступ и возможность для отправки смс-сообщений по протоколу SMPP v.3.4.

Между ОАО «СМАРТС» и ООО «Интис СМС» заключен договор № 01-02-04-1195 от 04.12.2012г., на основании которого ОАО «СМАРТС» организовывало ООО «Интис СМС» доступ к оборудованию смс-центра по smpp-протоколу, для отправки через смс-центр с номером +79023708085 смс-сообщения с текстом: «Жизнь прекрасна, Зима в кайф, если едешь в такси Life 2177017».

ООО «Интис СМС» предоставил по договору № 00010116 от 01.09.2012г. ЗАО «ГрандТелеком» доступ к программно-аппаратному комплексу для отправления смс-сообщений через операторов сотовой связи.

ЗАО «ГрандТелеком» на основании договора № 0000038 от 01.03.2013г. заключенного с ООО «ИТ Бизнес Консалтинг», передало последнему за плату определенное количество смс-сообщений для осуществления смс-рассылки абонентам.

В соответствии с п. 3.2.6. вышеуказанного договора, ООО «ИТ Бизнес Консалтинг»

(Заказчик) обязан осуществлять отправку смс-сообщений только тем абонентам, которые выразили свое согласие на получение отправляемых смс-сообщений.

Вместе с тем, по состоянию на 17 октября 2014 года документы от ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» в Удмуртском УФАС России отсутствуют.

Так же, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» о дате, времени и месте рассмотрения дела №СЮ04-03/2013-39Р не уведомлено.

Вместе с тем, учитывая, что запрошенные документы и информация ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» представлены не были, в Удмуртском УФАС России отсутствуют доказательства того, что именно ООО «ИТ Бизнес Консалтинг» осуществило рассылку рассматриваемых рекламных смс-сообщений, как лицо 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).

Согласно п. 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 ноября 2012 г. N 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 №СЮ04-03/2013-39Р истекает 17 октября 2014г.

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 17.08.2006г. № 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 рассматриваемых рекламных смс-сообщениях, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необходимости прекращения производств по делу № СЮ04-03/2013-39Р.

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 № СЮ04-03/2013-39Р, возбужденному в отношении ОАО «МТС», ОАО «СМАРТС», ЗАО «Енисейтелеком», ООО «Мобилфон», ООО «Интис СМС», 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.

Заместитель председателя Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»