

резольютивная часть оглашена 29 сентября 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 08 октября 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; «...» – 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, «...» – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует), кворум соблюден,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2013-243Р, возбужденное в отношении ООО «Крафт Телеком» и ООО «Новак», по заявлению гражданки «...» (вх.№ 10121э) о распространении на ее мобильный номер телефона «...» рекламного смс-сообщения с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии:

- заявителя – гражданки «...»;
- представителя ООО «Крафт Телеком»
- представителя ООО «Новак»
- представителя ООО «Нано-Финанс»,

УСТАНОВИЛА:

23 декабря 2013 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) посредством интерактивной формы «Написать в УФАС» с официального сайта Удмуртского УФАС России «udmurtia.fas.gov.ru» поступило обращение гражданки «...» (вх.№ 10121э) о распространении на ее номер сотового телефона рекламных смс-сообщений: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88007003344», а также смс-сообщений с номера 79029923215 с содержанием рекламного характера от разных рекламодателей – салон женской и мужской одежды «МЕХХ», магазины «Аромус», «Интерспорт», без согласия на рассылку вышеуказанной рекламы.

26.12.2013г. письмом (вх. № СЮ01-17-04/8545э) в адрес «...» был направлен запрос представления документов и информации, необходимых для рассмотрения

заявления по существу.

13.01.2014г. «...» представила копии фотографий сотового телефона, отражающие содержание смс-сообщений, дату и время их поступления, копию договора № 392212580 от 30.08.2011г., копию согласия на получение информации от оператора сотовой связи.

Из содержания заявления и фотографий сотового телефона следует, что 21.12.2013г. в 13 часов 54 минуты 06 секунд на номер телефона «...» гражданки «...» с телефонного номера +79029551858 поступило смс-сообщение следующего содержания: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88007003344», без согласия на рассылку вышеуказанной рекламы.

Исходя из информации, размещенной на сайте <http://www.mtt.ru/mtt/def>, номер телефона +79029551858 относятся к номерной емкости ЗАО «Астрахань-GSM».

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, в адрес ОАО «Вымпел-Коммуникации» и ЗАО «Астрахань-GSM» были направлены запросы о представлении документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

03.02.2014г. ЗАО «Астрахань-GSM» представило письменные пояснения, копию договора № 06-02-02/134 от 01.04.2012г., копию дополнительного соглашения № 8 от 01.11.2013г. к договору № 06-02-02/134 от 01.04.2012г., копию акта № 12 от 31.12.2013г. сдачи-приемки оказанных услуг, копию акта № 10 от 31.10.2013г. сдачи-приемки оказанных услуг, копию акта № 11 от 30.11.2013г. сдачи-приемки оказанных услуг.

В письменных пояснениях ЗАО «Астрахань-GSM» сообщает о том, что федеральный номер <...> принадлежит номерной емкости ЗАО «Астрахань-GSM».

Общество поясняет, что не занимается изготовлением и распространением рекламы посредством смс-сообщений. ЗАО «Астрахань-GSM» заключает договоры с юридическими лицами по пропуску смс-трафика. В данных договорах указано, что запрещается распространение рекламы без согласия абонентов.

ЗАО «Астрахань-GSM» сообщает, что федеральный номер <...> на основании договора № 06-02-02/134 от 01.04.2012г. и дополнительного соглашения № 8 от 01.11.2013г. предоставлен ООО «Крафт Телеком» (адрес: 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская, д. 24, стр. 1, офис 306А).

04.02.2014г. письмом (исх. № СЮ01-17-04/1070) в адрес ООО «Крафт Телеком» был направлен запрос представления документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

По состоянию на 18 февраля 2014 года ООО «Крафт Телеком» документы и информация не были представлены. Доказательства получения обществом запроса информации в Удмуртском УФАС России отсутствовали.

10.02.2014г. ОАО «Вымпел-Коммуникации» представило в Удмуртское УФАС России с отметкой «коммерческая тайна» (вх. № 22ДСП): письменные пояснения, детализацию услуг за 14.12.2013г., 15.12.2013г., 21.12.2013г., 25.12.2013г., 26.12.2013г., 28.12.2013г. по абонентскому номеру «...», форму договора об оказании услуг связи «Билайн», копию доверенности №7 от 01.12.2013г.

В письменных пояснениях ОАО «Вымпел-Коммуникации» поясняет, что рассматриваемое смс-сообщение было передано посредством смс-центра оператора «СМАРТС».

Также, общество поясняет, что договор об оказании услуг связи с предоставлением номера «...» (договор № 392212580 от 30.08.2011г., абонент – «...»), утрачен при переезде архива Ижевского филиала ОАО «ВымпелКом».

18.02.2014г. ООО «Нано-Финанс» представило письменные пояснения, согласно которым общество не заключало договор на распространение рассматриваемого смс-сообщения.

По факту распространения указанной рекламы Удмуртским УФАС России определением от 20.02.2014г. было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-243Р в отношении ООО «Крафт Телеком» (адрес: 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская, д. 24, стр. 1, офис 306А, ИНН 7718828562, ОГРН 1107746983266), с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданки «...», обратившейся в Удмуртское УФАС России с заявлением, в качестве заинтересованного лица - ООО «Нано-Финанс» (ИНН 772301001, ОГРН 1097746842610, юридический адрес: 115088, г. Москва, ул. Угрешская, д. 2, стр 72).

03.03.2014г. ООО «Крафт Телеком» представило письменные пояснения, копию договора № 0103 от 01.02.2013г., заключенного между ООО «Крафт Телеком» и ООО «Новак».

В письменных пояснениях ООО «Крафт Телеком» уточняет, что отправка рассматриваемого смс-сообщения была осуществлена в рамках исполнения договора № 0103 от 01.02.2013г., заключенного с ООО «Новак».

Согласно условиям вышеуказанного договора, ООО «Крафт Телеком» обеспечивает ООО «Новак» техническую возможность для формирования и отправки смс-сообщений. Также, ООО «Новак» самостоятельно, без участия третьих лиц определяет содержание смс-сообщений, а также их получателей.

Кроме того, ООО «Новак» приняло на себя обязательство не использовать

подключение к Технической базе между ООО «Крафт Телеком» для отправки СПАМа, смс-сообщений, нарушающих законодательство Российской Федерации о рекламе.

На заседании Комиссии 18.03.2014г. присутствовала заявитель – «...», которая поддержала доводы, изложенные в заявлении от 23.12.2013г. (вх.№ 10121э).

На основании анализа представленных документов, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к выводу, что действия ООО «Новак» по распространению на мобильный номер телефона «...» смс-сообщения следующего содержания: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88007003344» без предварительного согласия на получение данной информации, имеются признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Определением от 18.03.2014г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2013-243Р было приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

К участию в деле № СЮ04-03/2013-243Р было привлечено общество с ограниченной ответственностью «Новак» (адрес: 620026, г. Екатеринбург, ул. Народной воли, 81А, офис 35, ИНН 6672359296, ОГРН 1116672031233), в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

22.04.2014г. ООО «Нано-Финанс» представило письменные пояснения, копию доверенности № 1000 от 03.03.2014г., копию письменные пояснения, направляемых в Удмуртское УФАС России 19.03.2014г. (исх. № 180).

Кроме того, ООО «Нано-Финанс» дополнительно сообщило о том, что между ООО «Новак» и ООО «Нано-Финанс» заключен договор № 12 от 28.02.2013г. возмездного оказания услуг на распространение рекламы посредством смс-сообщений, но с 20.06.2013г. ООО «Нано-Финанс» фактически не пользуется услугами ООО «Новак».

06.05.2014г. ООО «Крафт-Телеком» представило: письменные пояснения, копию договора № 0103 от 01.02.2013г.

В письменных пояснениях ООО «Крафт-Телеком» сообщает о том, что суть всех услуг, оказываемым по вышеуказанному договору, заключается в обеспечении первоначальному заказчику - ООО «Новак» технической возможности формировать и отправлять смс-сообщения, проводить рекламную рассылку. При этом, ООО «Новак» самостоятельно определяет содержание смс-сообщений, а также их получателей.

ООО «Крафт-Телеком» отмечает, что согласно условиям данного договора, ООО «Новак» приняло на себя обязательство не использовать подключение к технической базе ООО «Крафт-Телеком» для отправки СПАМа, для организации

отправки смс-сообщений, нарушающих законодательство Российской Федерации о рекламе.

Определением от 28.07.2014г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2013-243Р было возобновлено и назначено на 13.08.2014г.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 13.08.2014г. лица, участвующие в деле, не явились. В связи с тем, что в Удмуртском УФАС России отсутствовали доказательства надлежащего уведомления ООО «Новак» о дате, времени и месте рассмотрения дела, определением от 13.08.2014г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-243Р было отложено и назначено на 29 сентября 2014 года в 11 часов 00 минут.

14.08.2014г. ООО «Крафт Телеком» представило письменные пояснения, копию договора № 0103 от 01.02.2013г., заключенного между ООО «Крафт Телеком» и ООО «Новак», копию претензии ООО «Крафт Телеком» в адрес ООО «Новак» о погашении задолженности по договору № № 0103 от 01.02.2013г.

В письменных пояснения ООО «Крафт Телеком» уточняет, что отправка рассматриваемого смс-сообщения была осуществлена в рамках исполнения договора № 0103 от 01.02.2013г., заключенного с ООО «Новак».

Согласно условиям договора № 0103 от 01.02.2013г., ООО «Крафт Телеком» обеспечивает ООО «Новак» техническую возможность для формирования и отправки смс-сообщений. Также, ООО «Новак» самостоятельно, без участия третьих лиц определяет содержание смс-сообщений, а также их получателей.

Кроме того, ООО «Новак» приняло на себя обязательство не использовать подключение к Технической базе между ООО «Крафт Телеком» для отправки СПАМа, смс-сообщений, нарушающих законодательство Российской Федерации о рекламе.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 29.09.2014г. лица, участвующие в деле, не явились.

Запрошенные документы и информация ООО «Новак» представлены не были, доказательства надлежащего уведомления общества о дате, времени и месте рассмотрения дела в Удмуртском УФАС России отсутствуют.

Изучив материалы дела № СЮ04-03/2013-243Р, Комиссия Удмуртского УФАС

России приходит к следующим выводам.

21 декабря 2013 года в 13 часов 54 минуты 06 секунд на мобильный номер телефона «...» гражданки «...» поступило рекламное смс-сообщение с номера телефона +79029551858 следующего содержания: «Нужны деньги? Звони! Займы от ООО «Нано-Финанс» 88007003344».

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.

Вышеуказанное сообщение, распространенное с помощью смс-рассылки, адресовано неопределенному кругу лиц (абонентам оператора сотовой связи ОАО «Вымпел-Коммуникации»), направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (финансовым услугам от ООО «Нано-Финанс») формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно является рекламой.

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.

Исходя из заявления, гражданка не давала согласия на получение рекламных смс-сообщений от абонента с номером +79029551858.

Между ЗАО «Астрахань-GSM» (Оператор) и ООО «Крафт Телеком» (Абонент) заключен договор № 06-02-02/134 от 01.04.2012г., согласно которому оператор предоставляет абоненту услуги по приему от абонента смс-сообщений для доставки их на мобильные терминалы пользователей других сетей транзитом через сеть оператора.

На основании пункта 3.2.3 договора № 06-02-02/134 от 01.04.2012г., «Крафт Телеком» обязано не использовать свой комплекс и комплекс оператора для передачи нежелательных смс рассылок и отправки рекламной информации, не касающейся деятельности абонента.

Согласно пункту 3.2.4 рассматриваемого договора, ООО «Крафт Телеком» обязано осуществлять рассылку смс-сообщений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На основании дополнительного соглашения № 8 от 01.11.2013г. к договору № 8 от 06-02-02/134 от 01.04.2012г., федеральный абонентский номер <...> был предоставлен ООО «Крафт Телеком».

Кроме того, исходя из анализа акта № 12 от 31.12.2013г. сдачи-приемки оказанных услуг, ОАО «Астрахань-GSM» в период с 01.12.2013г. по 31.12.2013г. оказало ООО «Крафт Телеком» услуги связи SMS по России и услуги связи МН SMS. За рассматриваемый период времени, было отправлено 33587155 смс-сообщений, доставлено 29202908 смс-сообщений.

Между ООО «Крафт-Телеком» (Исполнитель) и ООО «Новак» (Заказчик) заключен договор № 0103 от 01.02.2013г. предоставления услуг, согласно которому, Исполнитель оказывает Заказчику услугу подключения к технической базе .

На основании пункта 2.4.6. договора № 0103 от 01.02.2013г., ООО «Новак» обязуется не использовать подключение к Технической базе Исполнителя для организации и отправки смс-сообщений, нарушающих законодательство Российской Федерации о рекламе.

Исходя из содержания пункта 6.4. договора № 0103 от 01.02.2013г., ООО «Новак» является единственным составителем всех смс-сообщений, отправляемых в рамках данного договора. Согласно данному пункту, ООО «Новак» является рекламодателем, рекламораспространителем смс-сообщений, а также определяет получателей данной рекламной информации.

Вместе с тем, учитывая, что запрошенные документы и информация ООО «Новак» представлены не были, в Удмуртском УФАС России отсутствуют доказательства того, что именно ООО «Новак» осуществило рассылку рассматриваемого рекламного смс-сообщения, также отсутствуют доказательства надлежащего уведомления общества о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Согласно пункту 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, 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.

Дело № СЮ04-03/2013-243Р было возбуждено 20.02.2014г. Определением от 18.03.2014г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2013-243Р было приостановлено. Определением от 28.07.2014г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2013-243Р было возобновлено.

Определением от 28.07.2014г. срок рассмотрения данного дела был продлен по 29.09.2014г.

Учитывая, что по истечению срока, определенного для рассмотрения дела антимонопольным органом, в Удмуртском УФАС России отсутствует информация о рекламодателе рассматриваемой рекламы, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необходимости прекращения производств по делу № СЮ04-03/2013-243Р.

Кроме того, на основании п. 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, производство по делу может быть прекращено, в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в ходе рассмотрения дела в действиях ООО «Крафт Телеком» факт нарушения законодательства о рекламе не подтвердился, производство в отношении данного общества подлежит прекращению.

Руководствуясь абзацами а) и 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, абз. 2, 7 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 23.12.2012г. № 711/12, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № СЮ04-03/2013-243Р, возбужденному в отношении ООО «Новак» прекратить, в связи невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных законодательством для рассмотрения дела антимонопольным

органом.

2. Прекратить производство по делу № СЮ04-03/2013-243Р в отношении ООО «Крафт Телеком», в связи с неподтверждением в действиях общества факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

« . . . »

«...»

«...»