

Определение о прекращении рассмотрения

дела № ТГ04-03/2015-26Р

резольютивная часть оглашена 16 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 № ТГ04-03/2015-26Р, возбужденного в отношении ИП «...» 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 10.02.2015 г. в 18 часов 56 минут на его мобильный номер телефона (+7«...») от отправителя с номером «+7«...»» рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Нужны деньги? Звони сейчас 88005558773 ООО «Домашние деньги», 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.mtf.ru>, номер телефона отправителя +7«...» закреплен за ЗАО «Ярославль-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 «Ярославль-GSM» и ООО «Домашние деньги», по предоставлению документов и информации, необходимой для рассмотрения заявления по существу.

07.04.2015 г. ЗАО «Ярославль-GSM» представило в Удмуртское УФАС России копию договора № б/н от 17.12.2012 г., копию платежного поручения № 260 от 10.02.2015 г., копию платежного поручения № 267 от 20.02.2015 г., копию платежного поручения № 271 от 26.02.2015 г., письменно пояснения.

Согласно представленным письменным пояснениям ЗАО «Ярославль-GSM» сообщает, что номер <...> «...» принадлежит ЗАО «Ярославль-GSM» и закреплен за ИП «...».

Так же Общество сообщает, что согласно договору Исполнитель (ЗАО «Ярославль-GSM») предоставляет Заказчику (ИП «...») Услуги по передаче смс-сообщений от Заказчика на мобильные терминалы Абонентов других сетей транзитом через Сеть Исполнителя. Содержание и адресаты смс-сообщений определяются Заказчиком самостоятельно и направляются программным обеспечением Заказчика посредством обращения через сеть Интернет по SMPP протоколу версии 3.4. к оборудованию оператора для рассылки.

По состоянию на 20.04.2015 г. документы и информация и 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 ИП «...» на получение рекламы посредством смс-сообщений.

По факту распространения ненадлежащей рекламы посредством смс-сообщения, Удмуртским УФАС России определением от 20.04.2015 г. было возбуждено дело № ТГ04-03/2015-26Р в отношении Индивидуального предпринимателя «...» (ИНН **760604372496**, ОГРН **309760432900070**), 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 – Общество с ограниченной ответственностью «Домашние деньги» (ИНН **7714699186**, ОГРН), в качестве заявителя – гражданина «...», обратившегося в Удмуртское УФАС России.

Рассмотрение дела было назначено на 14.05.2015 г. в 13 часов 00 минут. У лиц,

участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 14.05.2015 г., представители лиц, участвующих в рассмотрении дела, не явились.

Установлено, что в Удмуртском УФАС России отсутствовали документы и информация от ООО «Домашние деньги» и ИП «...», запрошенные определением о возбуждении дела №ТГ04-03/2015-26Р от 20.04.2015 г, что препятствовало рассмотрению дела по существу.

Определением от 14.05.2015 г. рассмотрения дела № ТГ04-03/2015-26Р было отложено на 16.07.2015 г., для получения Удмуртским УФАС России необходимых документов и информации от ООО «Домашние деньги» и ИП «...».

Определением от 14.05.2015 срока рассмотрения дела № ТГ04-03/2015-26Р был продлен с 20.05.2015 по 20.07.2015 г.

18.06.2015 г. ООО «Домашние деньги» представило в Удмуртское УФАС России копию договора оказания услуг № 08-12/2014 от 25.12.2014 г., копию дополнительного соглашения № 1 от 02.02.2015 г., копию акта выполненных работ, копию платежных поручений, письменные пояснения по обстоятельствам дела.

Согласно письменным пояснениям ООО «Домашние деньги» сообщает, что Общество заключило договор с ООО «МТК Комплект» № 08-12/2014 от 25.12.2014 г. В рамках данного договора ООО «МТК Комплект» обязалось оказать ООО «Домашние деньги» услуги сервиса по коммуникации, с клиентами, путем отправки на мобильные устройства абонентов сотовых сетей рекламно-информационных сообщений, текст которых разрабатывается самим ООО «МТК Комплект».

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 16.07.2015 г. лица, участвующие в деле, не явились.

Документы и информация, запрошенные определением №ТГ04-03/2015-26Р от 14.05.2015 г. об отложении рассмотрения дела, ИП «...» в Удмуртское УФАС России не представлены.

Рассмотрев материалы дела № ТГ04-03/2015-26Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

10.02.2015 г. в 18 часов 56 минут на мобильный номер телефона заявителя (+7«...») от отправителя с номером +7«...» поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Нужны деньги? Звони сейчас 88005558773 ООО «Домашние деньги».

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.

Вышеуказанное сообщение, распространенное с помощью смс-рассылки, адресовано неопределённому кругу лиц (абонентам оператора сотовой связи «МТС»), направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (финансовые услуги ООО «Домашние деньги»), формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой.

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

Рассматриваемое смс-сообщение поступило на абонентский номер телефона +7«...» от отправителя с номером телефона +7«...».

Согласно информации, размещенной на сайте <http://www.mtf.ru>, номер телефона отправителя +7«...», с которого поступило рекламное смс-сообщение, закреплен за GSM».

Между ЗАО «Ярославль-GSM» (Исполнитель) и ИП «...» (Заказчик) заключен договор б/н от 17.12.2012 г., согласно пункту 2.1.1. которого Исполнитель берет на себя обязательства по передаче смс-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя Абонентам.

Согласно пункту 3.1.2. вышеуказанного договора Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации СПАМа.

Согласно пункту 1.1.3. вышеуказанного договора, «СПАМ» - это смс-сообщение рекламного характера, которое отправлено без предварительного согласия Абонента.

Между ООО «Домашние деньги» (Заказчик) и ООО «МТК Комплект» (Исполнитель) заключен договор № 08-12/2014 от 25.12.2014 г., согласно пункту 1.1. которого Исполнитель лично или с привлечением третьих лиц обязуется оказать Заказчику услуги по коммуникации с клиентами Заказчика путем отправки на мобильные устройства абонентов сотовых сетей рекламно-информационных сообщений Заказчика.

Учитывая, что в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и сведения от ИП «...» 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 №ТГ04-03/2015-26Р 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 № ТГ04-03/2015-26Р.

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 № ТГ04-03/2015-26Р, возбужденному в отношении ИП «...» 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

«...»

«...»