

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ВЫДЕЛЕНИИ ДЕЛА В ОТДЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО
И ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА

18 ноября 2014 г.
Новосибирск

Г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Т.В. Лопаткина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 234/14, возбужденное в отношении ООО «А1 Систем» (почтовый адрес: 123557, г. Москва, Большой Тишинский пер., д. 26, корп.13-14; юридический адрес: 105082, г. Москва, Переведеновский пер. 13013 стр.4) по факту отправки:

- 23.05.2014 г. в 14:22 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» с номера «...» смс-сообщения следующего содержания: «Строительство, ремонт, отделка. Бригада профессионалов. Т.»...»;

- 06.07.2014 г. в 13:06 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» от абонента «...» смс-сообщения следующего содержания: «Экономные электросчетчики с пультом управления тел. «...», с признаками нарушения:

- ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

УСТАНОВИЛА:

ООО «Мостелеком» в адрес Новосибирского УФАС России были представлены документы и пояснения, по настоящему делу, в которых указывалось следующее.

По факту отправки смс-сообщения 23.05.2014 г. в 14:22 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» с номера «...» следующего содержания: «Строительство, ремонт, отделка. Бригада профессионалов. Т.»...».

В рамках заключенных между Операторами и ООО «А1 Системе» договоров, ООО «А1 Системе» не направляет смс-сообщения Абонентам лично, так как по предварительно заключенному Договору № «...» от 01.11.2013 г. с ООО «Мостелеком» возможность отправки смс-сообщений предоставляется ООО «Мостелеком». ООО «Мостелеком» в свою очередь заключает договоры с контрагентами, в рамках которых емс-сообщения рассылаются Абонентам указанными контрагентами.

номер <...> был присвоен контрагенту ООО «Ру-Тех» по Договору № «...» от 24.04.2014 г. (далее Договор), в рамках данного Договора указанным контрагентом была произведена отправка сообщения абоненту «...» 23.05.14 в 14:22 следующего содержания: «Строительство, ремонт, отделка. Бригада профессионалов. Т. «...».

В соответствии с п.4.1. Договора контрагенту ООО «Ру-Тех» (далее Заказчик) была предоставлена техническая возможность подключения Заказчика к SMSC Исполнителя.

В соответствии с п.4.2. Договора Заказчик несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования Исполнителя в рамках Договора.

В соответствии с п.4.3. Договора Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

В соответствии с п.4.4. Договора заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает SMS-сообщения (MT) только Абонентам, которые дали согласие на получение SMS-сообщений.

В соответствии с п.7.2. Договора Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой Абонентам, обеспечивает пропуск через SMSC SuT.

Сообщений в их неизменном содержании и объеме, без какого-либо толкования, редактирования или цензурирования, являясь при этом лишь техническим каналом для передачи Заказчиком SMS-сообщений, всю ответственность, предусмотренную действующим законодательством за ненадлежащее или незаконное распространение SMS-сообщений и их содержание в полном объеме несет Заказчик, в том числе, но не ограничиваясь, Заказчик несет ответственность за соблюдение: №38-ФЗ «О рекламе», №436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», №187-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам защиты интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях». В случае предъявления претензий от третьих лиц, связанных с качеством полученных Абонентами услуг и сервисов Заказчика, они подлежат пересылке Заказчику и должны рассматриваться Заказчиком.

Таким образом, рекламораспространителем данного смс-сообщения является ООО «Ру-Тех» (юридический адрес: 630001, г. Новосибирск, ул. Высоцкого, д. 1; фактический адрес: 630001, г. Новосибирск, ул. Сухарная, д. 35, корп. 3; ИНН 5405295312, ОГРН 1055405069345).

По факту отправки 06.07.2014 г. в 13:06 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» от абонента «...» смс-сообщения следующего содержания: «Экономные электросчетчики с пультом управления тел. «...» ООО «Мостелеком» предоставило следующую информацию.

Номер «...» был присвоен контрагенту ООО «Кронос» по Договору № «...» от 24.04.2014 г. (далее Договор), в рамках данного Договора указанным контрагентом была произведена отправка сообщения абоненту «...» 06.07.2014 г. в 13:06 следующего содержания: «Экономные электросчетчики с пультом управления тел. «...».

В соответствии с п.4.1. Договора контрагенту ООО «Кронос» (далее Заказчик) была предоставлена техническая возможность подключения Заказчика к SMSC Исполнителя.

В соответствии с п.4.2. Договора Заказчик несет ответственность по претензиям и искам, связанным с использованием оборудования Исполнителя в рамках Договора.

В соответствии с п.4.3. Договора Заказчик несет полную ответственность за содержание исходящих смс-сообщений.

В соответствии с п.4.4. Договора заказчик обязуется не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает SMS-сообщения (MT) только Абонентам, которые дали согласие на получение SMS-сообщений.

В соответствии с п.7.2. Договора Исполнитель не является создателем (изготовителем) и распространителем SMS-сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой Абонентам, обеспечивает пропуск через SMSC SMS.

Таким образом, рекламораспространителем данного смс-сообщения является ООО «Кронос» (юридический адрес: 630004, г. Новосибирск, ул. Сибирская, д. 33; фактический адрес: 630004, г. Новосибирск, ул. Кропоткина, д. 201, оф. 13; ИНН 5407477935, ОГРН 112547611589).

В соответствии с п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан по ходатайству лиц, участвующих в деле, либо по собственной инициативе принять решение о замене такого лица. В этом случае рассмотрение дела откладывается.

Согласно с п. 33 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, антимонопольный орган вправе по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по собственной инициативе объединить в одном производстве два и более дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, а также выделить в отдельное производство одно или несколько дел, если это будет способствовать полному, всестороннему и объективному их рассмотрению.

В связи с изложенным и на основании п.п. 3.45.5, 3.46 Административного

регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 234/14 отложить.
2. Назначить рассмотрение дела № 234/14 на «19» января 2015 г. в 14-00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет № 1007.
3. Заменить ненадлежащее лицо, в отношении которого может быть вынесено решение по делу ООО «А1 Систем» на надлежащее – ООО «Ру-Тех» (юридический адрес: 630001, г. Новосибирск, ул. Высоцкого, д. 1; фактический адрес: 630001, г. Новосибирск, ул. Сухарная, д. 35, корп. 3; ИНН 5405295312, ОГРН 1055405069345).
4. Привлечь в качестве заинтересованного лица - ООО «Мостелеком» (юридический адрес: 119002, г. Москва, Кривоарбатский пер-к, д. 10; фактический адрес: 127018, г. Москва, Суцевский Вал, д. 9, оф. 402).
5. ООО «Ру-Тех» в срок до 16.01.2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:
 - документы, регулирующие отправку SMS-сообщения 23.05.2014 г. в 14:22 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» с номера «...» следующего содержания: «Строительство, ремонт, отделка. Бригада профессионалов. Т.»...»;
 - согласие абонента (телефонный номер «...») на получение указанного SMS-сообщения;
 - отзыв на данное определение.
- В случае устранения распространения несанкционированной смс-рассылки, документальные сведения об этом.
6. ООО «Мостелеком» в срок до 16.01.2015г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:
 - письменные пояснения о том, направлялись ли на номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» с номера «...» смс-сообщения рекламного характера в период с ноября по декабрь 2014 г.
7. Выделить из дела №234/14 в отдельное производство дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
8. Присвоить выделяемому делу № 256/14 по факту отправки 06.07.2014 г. в 13:06 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-центра «...» от абонента «...» смс-сообщения следующего содержания: «Экономные электросчетчики с пультом управления тел. «...».
9. Признать лицами, участвующими в деле, выделенном в отдельное производство:
заявитель физическое лицо «...»;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Кронос» (юридический адрес: 630004, г. Новосибирск, ул. Сибирская, д. 33; фактический адрес: 630004, г. Новосибирск, ул. Кропоткина, д. 201, оф. 13; ИНН 5407477935, ОГРН 112547611589);

заинтересованное лицо - ООО «Мостелеком» (юридический адрес: 119002, г. Москва, Кривоарбатский пер-к, д. 10; фактический адрес: 127018, г. Москва, Сущевский Вал, д. 9, оф. 402).

10. Назначить рассмотрение дела № 256/14 на «19» января 2014 г. в 14-30 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет № 1007.

11. ООО «Кронос» в срок до 16.01.2015 г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- устав, свидетельство о государственной регистрации, свидетельство о постановке на налоговый учет;

- документы, регулирующие отправку SMS-сообщения 06.07.2014 г. в 13:06 на телефонный номер заявителя «...» с использованием смс-цента «...» от абонента «...» смс-сообщение следующего содержания: «Экономные электросчетчики с пультом управления тел. «...»;

- согласие абонентов (телефонный номер «...») на получение указанного SMS-сообщения;

- отзыв на данное определение.

В случае устранения распространения несанкционированной смс-рассылки, документальные сведения об этом.

12. ООО «Мостелеком» в срок до 16.01.2015 г.. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- письменные пояснения о том, направлялись ли на заявителя «...» с использованием смс-цента «...» от абонента «...» смс-сообщения рекламного характера в период с ноября по декабрь 2014 г.

Документы представляются в прошитом виде, с сопроводительным письмом, в копиях, заверенных лицом (синяя печать, Ф.И.О., должность). В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

Согласно ст. 19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган ходатайств, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, представление ходатайств, содержащих заведомо недостоверные сведения, а равно нарушение установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации порядка и сроков подачи ходатайств влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения

законодательства о рекламе, либо представителя с надлежащим образом оформленной доверенностью, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

В соответствии с ч. 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.

Согласно ч. 6 ст.19.8 Кодекса РФ 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 на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.