

резольтивная часть оглашена 08 августа 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 22 августа 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 рекламы (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 № СЮ04-03/2013-178Р, возбужденного в отношении ООО «СМС Трафик» и ИП <...> по факту распространения на телефонный номер <...> ...) гражданина <...> смс-сообщения рекламного характера с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии:

- заявителя <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела;
- представителя – ООО «Интис СМС», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела;
- представителя – ООО «ВЛАД», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела;
- ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела;
- представителя – ООО «НТЦ Возрождение»,

УСТАНОВИЛ:

26 сентября 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 поступило заявление гражданина (вх.№ 7524э (сайт) о распространении 22.09.2013г. в 11 часов 06 мин. на его мобильный номер телефона +7... рекламного смс-сообщения следующего содержания: «ЦИРК 7 октября ТОТО

КУТУНЬО! Тел. (3412) 938-722, 550-222 hochubilet.net». Исходя из заявления, сайт «hochubilet.net» принадлежит Агентству «Хочу билет!», генеральный директор <...>, в качестве организатора мероприятия на сайте указано ООО НТЦ «Возрождение». Заявитель не давал согласия на получение им рекламных сообщений от данной компании.

Исходя из представленной детализации услуг по абонентскому номеру +7..., IMEI рассматриваемого сообщения – ..., в графе абонентский номер <...> адрес электронной почты, точка доступа указано «KONCERT».

Деятельность агентства «Хочу билет!» осуществляет ООО «ВЛАД».

На запрос Удмуртского УФАС России ООО «ВЛАД» представило 16.10.2013г. следующие документы: доверенность на представление интересов ю.лица в судебных органах от 10.09.2013г., выданной <...>, письмо № 33 от 11.10.2013г., копию свидетельства о постановке на налоговый учет серии 18 № 003087999, копию свидетельства о государственной регистрации юридического лица серии 18 № 001844394, копию приказа, копию Устава ООО «ВЛАД» (новая редакция № 1), копию выписки из ЕГРЮЛ № 260 от 21.01.2013г., копию агентского договора № 360-М от 07.09.2013г., копию Акта № 89 от 08.10.2013г., а также письменные пояснения, исходя из которых организатором концерта Тото Кутуньо являлось ООО НТЦ «Возрождение». С целью реализации билетов на данное мероприятие ООО НТЦ «Возрождение» заключило Агентский договор с ООО «ВЛАД» № 360-М от 07.09.2013г. Информацией об смс-рассылке относительно концерта Тото Кутуньо ООО «ВЛАД» не обладает.

ООО НТЦ «Возрождение» представило письмом следующую информацию: копию Устава Общества; копию выписки из ЕГРЮЛ от 28.01.2013г., копию свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ серии 18 № 003227914; копию свидетельства о постановке на налоговый учет серии 18 № 002428323; копию свидетельства о государственной регистрации юридического лица серии 18 № 001909783; копию решения № 1 от 05.08.2005г., а также письменные пояснения, согласно которым Общество не обладает информацией о рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рассматриваемой рекламы. Договоры на распространение данной рекламы Общество не заключало, утвержденные макеты (содержание) рекламы отсутствуют. Номер телефона с текстовым наименованием «KONCERT» и номер телефона +7-903-703-04-02 ООО НТЦ «Возрождение» не принадлежат и не использовались никогда. В рассылке, рекламирующей агентство «Хочу билет!» и интернет-ресурс «hochubilet.net» заинтересованной стороной с целью продажи билетов является ООО «ВЛАД». Партнерами ООО НТЦ «Возрождение» по распространению рекламы на концерт Тото Кутуньо являются ООО «Алькасар-Ижевск», ГТРК «Удмуртия», ООО «Медиа Эксперт Ижевск», ООО «Рекламное агентство «Песочная 13». Со всеми указанными организациями заключены договоры, утверждены медиа-планы, есть акты выполненных работ и документы, подтверждающие оплату по безналичному расчету.

Согласно сведениям, представленным ОАО «Мегафон» 16.10.2013г., рассматриваемое смс-сообщение поступило на номер телефона заявителя с номера телефона +7-903-703-04-02, принадлежащего к номерной емкости ОАО «Вымпел-Коммуникации».

21.11.2013г. Ижевский филиал ОАО «Вымпел-Коммуникации» представил под грифом «ДСП» следующие документы: копию договора об оказании услуг связи «Билайн», с дополнительным соглашением и приложениями № 1-4 к дополнительному соглашению, а также письменные пояснения, согласно которым отправителем (рекламораспространителем) указанного в запросе смс-сообщения является ООО «СМС Трафик» (юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Басманная Новая, д. 12, стр. 2). Между ОАО «Вымпел-Коммуникации» и ООО СМС-Трафик» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 432672522 от 01.01.2012г., а также Дополнительное соглашение № 1 от 01.01.2012г. на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы». В соответствии с п. 1.13, 4.18 данного дополнительного соглашения абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения SMS-сообщений, предназначенных по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений. Возможно, что заявитель мог дать письменное согласие рекламодателю рекламы, например, в форме анкеты. ОАО «Вымпел-Коммуникации» не передает данных о своих абонентах третьим лицам, в том числе, партнерам, осуществляющим SMS-рассылки. Базы данных формируются партнерами общества самостоятельно с обязательным получением письменного согласия абонентов на получение рекламы.

При рассмотрении заявления и представленных документов было установлено следующее.

22.09.2013г. в 11 часов 06 мин. на номер телефона +7... от отправителя «KONCERT» поступило следующее SMS-сообщение: «ЦИРК 7 октября ТОТО КУТУНЬО! Тел. (3412) 938-722, 550-222 hochubilet.net».

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

По факту распространения вышеуказанной рекламы, определением от 25.11.2013г. Удмуртским УФАС России в отношении ООО «СМС Трафик» (адрес: 125009, г. Москва, ул. Тверская, д. 9, стр.7, ОГРН 1057746117384, ИНН 7705642257) было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-178Р 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 заинтересованных лиц - ООО «ВЛАД» (426000, г. Ижевск, ул. Удмуртская, 304-204а, ОГРН 1041800254594, ИНН 1831095388) и ООО НТЦ «Возрождение» (426057, г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 105, ОГРН 1051802262258, ИНН 1835066236).

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-178Р было назначено на 19 декабря 2013 года в 10 часов 00 минут, запрошены необходимые документы и сведения.

Во исполнение определения о возбуждении дела № СЮ04-03/2013-178Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 25.11.2013г., ООО «ВЛАД» представило в Удмуртское УФАС России следующие документы: отзыв на данное определение, копию агентского договора № 360-М от 07.09.2013г., копию отчета о продаже билетов на концерт Т.Кутуньо 07.10.2013г., копию Акта № 89 от 08.10.2013г., копию должностной инструкции модератора сайта «hochubilet.net».

ООО «СМС Трафик» представило 13.12.2013г. в Удмуртское УФАС России письменные пояснения с приложением следующих документов: копии уведомления о снятии с учета российской организации в налоговом органе, копии свидетельства о постановке на налоговый учет серии 77 № 014183697, копии свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ серии 77 № 014183696, копии выписки из ЕГРЮЛ № 7799639_УД от 19.11.2013г., копии приказа № 1 от 12.05.2009г., копии Устава ООО «СМС Трафик», копии договора оказания услуг предоставления доступа к Системе и обработки данных № 110/12 от 01.03.2012г., заключенного между ООО «ЭЦК» и ООО «Интис СМС», с приложением № 4, копии Договора на оказание услуг по передаче sms-трафика № 03/12 посредством программы Исполнителя от 07.03.2012г., заключенного между ООО «СМС Трафик» и ООО «ЭЦК», с приложением № 1.

Исходя из пояснений ООО «СМС Трафик», абоненту +7922-501-60-31 компанией ООО «Интис СМС» совершалась отправка смс-сообщения 22.09.2012г. в 11:06, оригинатором отправки является «KONCERT». С компанией ООО «Интис СМС» был заключен договор № 110/12 от 01.03.2012г., также был предоставлен канал для самостоятельной работы с отправкой смс-рассылок. Вся модерация и управление смс-рассылкой осуществлялось на стороне ООО «Интис СМС». ООО «СМС Трафик», участвующий в цепочке передачи смс-сообщений, не имеет возможности анализировать текстовое содержание данных смс-сообщений. ООО «ЭЦК» входит в группу компаний ООО «СМС Трафик», заключен договор № 03/12 от 07.03.2012г. Услуги по короткому номеру компании ООО «Интис СМС» не предоставлялись.

19.12.2013г. на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представитель ООО НТЦ «Возрождение» поддержал ранее представляемые доводы и пояснил, что Общество не имеет никакого отношения к рассматриваемой смс-рассылке.

С учетом изложенного, изучив материалы дела, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к выводу о необходимости возбуждения в отношении ООО «Интис СМС» (ОГРН 1111690022190, ИНН 1655212022, адрес: 420111, г. Казань, ул. Пушкина, д. 42а) производства по делу №. СЮ04-03/2013-178Р по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с абз. 4 п. 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных 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.

Таким образом, Комиссия посчитала невозможным рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-178Р до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, и получения от данного лица необходимых документов и информации.

Определением от 19.12.2013г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-178Р было приостановлено, в связи с необходимостью установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и получения от данного лица дополнительной информации и документов.

20.01.2014г. ООО «Интис СМС» представило в Удмуртское УФАС России следующие документы и информацию: копия лицензии на оказание услуг связи по передаче данных, копия лицензии на оказание телематических услуг, копия договора на представление услуг по отправке смс сообщений между ООО «Интис СМС» и ИП <...>, письменные пояснения.

Согласно представленной информации ООО «Интис СМС» сообщило что, Общество оказывает телекоммуникационные услуги на основании лицензий №104178 от 12.10.2012г., №104179 от 12.10.2012г. ООО «Интис СМС» является разработчиком программно-аппаратного комплекса для осуществления СМС-рассылок.

Так же ООО «Интис-СМС» сообщило, что рассылка рассматриваемого смс-сообщения осуществлялась с аккаунта клиента принадлежащего партнеру ООО «Интис СМС» ИП <...>, на основании заключенного договора №05112012-1-1 от 05.01.2012г. между ООО «Интис СМС» (Исполнитель) и ИП <...> (Партнер). Согласно п. 3.1.4. Партнер должен в обязательном порядке получить от Абонента, на телефон которого планируется отправка СМС-сообщений с информацией Партнера, согласие на получение таких СМС-сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена Оператору в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности Абонента на получение СМС-сообщений.

27.01.2014г. Удмуртским УФАС России был направлен запрос ИП <...>, по предоставлению необходимых документов и информации.

По состоянию на 03.06.2014г. запрашиваемые у ИП <...> документы и информация в Удмуртское УФАС России представлены не были.

Определением от 03.06.2014г. производство по делу №СЮ04-03/2013-178Р было возобновлено, в связи с привлечением к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП <...>, рассмотрение дела было назначено на 30 июня 2014г в 14 часов 30 минут.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 30 июня 2014 года лица, участвующие в деле, не явились.

Вместе с тем в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и информация от ИП <...>, запрошенные определением №СЮ04-03/2013-178Р от 03.06.2014г.

По состоянию на 30 июня 2014г., лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» ИП <...>, о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией, не уведомлен.

Определением от 30.06.2014г. рассмотрение дела №СЮ04-03/2013-178Р было отложено, в связи с отсутствием в Удмуртском УФАС России документов и информации от ИП <...>.

Рассмотрение дела было отложено на 08 августа 2014г., у лиц участвующих в деле были запрошены необходимые документы и информация.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России, состоявшегося 08 августа 2014 года, ИП <...>, уведомленный надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, не явился, документы не представил.

Непредставление ИП <...> документов и информации, запрошенных определением об отложении рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе от 30.06.2014г., 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 № СЮ04-03/2014-104Р, Удмуртским УФАС России в отношении ИП <...> возбуждено дело об административных правонарушениях и проведении административного расследования, предусмотренных ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ.

Вместе с тем срок рассмотрения дела № СЮ04-03/2013-178Р по признакам нарушения законодательства о рекламе, истекает 08 августа 2014г.

В соответствии с 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, производство по делу может быть прекращено в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение установленного срока.

На основании вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС приходит к выводу о необходимости прекращения производства по делу № СЮ04-03/2013-178Р.

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 № СЮ04-03/2013-178Р, возбужденному в отношении ООО «СМС Трафик» и ИП <...> 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.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>