

резольютивная часть оглашена 20 августа 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 03 сентября 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 (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 № СЮ04-03/2014-133Р, возбужденного в отношении ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» и ОАО «СМАРТС» по факту распространения на мобильный номер телефона +79511974224 гражданина <...> рекламного смс-сообщения с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в присутствии представителя ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» - <...>, действующей на основании доверенности № 18 АБ 0398286 от 11.03.2014г.,

в отсутствии:

- заявителя – гражданина <...>;
- представителя ОАО «СМАРТС»,

УСТАНОВИЛА:

23 мая 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы России посредством электронной почты поступило заявление гражданина <...> (вх.№ 5092э) о распространении на его мобильный номер телефона (+79511974224) 23 мая 2014г. в 11 часов 48 минут рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Приедем быстро, погрузим бережно, перевезем аккуратно. Грузотакси, эвакуатор 8-861-222-0-222 и 8-918-222-0-222 Краснодар», без предварительного согласия на получение данной информации.

К заявлению были приложены: копия согласия на получение информации от оператора сотовой связи, фотографии смс-сообщения.

По мнению заявителя, рекламораспространителем вышеуказанного смс-сообщения является владелец сервисного центра отправителя +79023708198 ОАО

«СМАРТС» и его оператор сотовой связи «Теле2».

К заявлению были приложены: копия согласия на получение информации от оператора сотовой связи, фотография смс-сообщения.

Исходя из информации, содержащейся на сайте <http://izhevsk.tele2.ru/>, деятельность оператора сотовой связи «Теле2» осуществляет ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии».

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России были направлены запросы ОАО «СМАРТС» (исх.№ СЮ01-17-04/4903 от 30.05.2014г.) и ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» (исх.№ СЮ01-17-04/4904 от 30.05.2014г.), по предоставлению документов и информации, необходимой для рассмотрения заявления по существу.

По состоянию на 21 июля 2014г. запрошенные документы и информация в Удмуртское УФАС России не представлены.

При рассмотрении заявления установлено следующее.

23 мая 2014г. в 11 часов 48 минут на мобильный номер заявителя +79511974224 поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Приедем быстро, погрузим бережно, перевезем аккуратно. Грузотакси, эвакуатор 8-861-222-0-222 и 8-918-222-0-222 Краснодар», без предварительного согласия на получение данной информации. По мнению заявителя, данные действия являются нарушением ФЗ «О рекламе».

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Соответственно, распространение на номер телефона гражданина вышеуказанного смс-сообщения без предварительного согласия абонента имеет признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно заявлению, гражданин не давал согласия на получение данного рекламного смс-сообщения от ОАО «СМАРТС» и ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии».

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего закона.

По факту распространения данной рекламы, Удмуртским УФАС России определением от 21.06.2014г. было возбуждено дело № СЮ04-03/2014-133Р в отношении ОАО «СМАРТС» (юридический адрес: 443013, Самарская область, г. Самара, ул. Дачная, 2, 2, ИНН 6311008571, ОГРН 1026300955163) и ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» (юридический адрес: 426000, г. Ижевск, ул. Ворошилова, д. 77, ИНН 1831047602 ОГРН 1021801156893), 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.

Рассмотрение дела было назначено на 20 августа 2014 года в 11 часов 00 минут. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

08.08.2014г. ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» представило в Удмуртское УФАС России следующие документы: копия Устава, копия свидетельства о регистрации юридического лица, копия доверенности № 77 АБ 2274437 от 21.01.2014г., копия договора об оказании услуг связи от 07.12.2012г. заключенного с <...>, копия заявления на замену абонентского номера от 19.12.2012г., письменные пояснения.

Согласно представленной информации, Общество сообщает, что не обладает информацией о рекламодателе, рекламодателе и реклампроизводителе рассматриваемого смс-сообщения, не заключало договора на производство и распространение рекламного смс-сообщения.

Так же Общество сообщило, что 23.05.2014г. в 11 часов 47 минут на номер абонента +79511974224 поступило смс-сообщение с номера +79083534680 с номера смс-центра +79023708198, входящего в ресурс нумерации компании «СМАРТС».

ОАО «СМАРТС» представило письменные пояснения, согласно которым Общество является координирующим оператором и согласно технической документации номер <...> -902-370-82-98 был закреплен за смс-центром ЗАО «Уфа-GSM».

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России, состоявшегося 20 августа 2014 года присутствовал представитель ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» - <...>, действующая на основании доверенности № 18 АБ 0398286 от 11.03.2014г.

Представитель ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» поддержала ранее представленные пояснения к рассматриваемому делу.

Так же <...> пояснила, что ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» как оператор сотовой связи, в силу Федерального закона от 07.07.2003г. № 126-ФЗ «О связи», не имеет

возможности проверки содержания смс-сообщения, а лишь оказывает абоненту услуги подвижно связи.

Также, <...> отметила, что заявитель <...>, при заключении договора от 07.12.2012г. с ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» на оказании услуг, выразил свое согласие на получение рекламной информации распространяемой по сетям связи и по состоянию на 20.08.2014г., отказа на получения рекламной информации в адрес ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» не поступало.

Изучив материалы дела № СЮ04-03/2014-133Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

23 мая 2014г. в 11 часов 48 минут на мобильный номер телефона +79511974224 гражданина <...> поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Приедем быстро, погрузим бережно, перевезем аккуратно. Грузотакси, эвакуатор 8-861-222-0-222 и 8-918-222-0-222 Краснодар».

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 продвижение 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 посредством смс-рассылки, адресовано неопределенному кругу лиц (абонентам оператора сотовой связи ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии»), направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги эвакуатора по погрузке и перевозке автотранспорта), формирование и поддержание интереса к нему, его продвижение на рынке услуг.

Следовательно, рассматриваемое смс-сообщение 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Исходя из представленной информации, данное смс-сообщение поступило от оператора сотовой связи ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» через смс-центр +79023708198 ЗАО «Уфа-GSM».

Вместе с тем, в материалах дела имеется договор от 07.12.2012г. об оказании услуг связи, заключенного между ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» и гражданином Мамаевым М.В., где Мамаев М.В. подписав данный договор, согласился с его условиями заключения, в том числе выразил свое согласие на получение рекламной информации, распространяемой по сетям электросвязи.

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что рассматриваемое рекламное смс-сообщение, поступило на телефонный номер заявителя, с его согласия.

В соответствии с абз. а) 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 г. № 508, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необходимости прекращения производства по делу № СЮ04-03/2014-133Р в отношении ЗАО «Сотовая Связь Удмуртии» и ОАО «СМАРТС», в связи с неподтверждением в действиях обществ факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 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, п. 3.58, 3.59 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. № 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС России,

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

1. Производство по делу № СЮ04-03/2014-133Р, возбужденному в отношении ЗАО

«Сотовая Связь Удмуртии» и ОАО «СМАРТС» по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» прекратить, в связи с не подтверждением в ходе рассмотрения дела нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>