

## Определение о прекращении рассмотрения

дела № ТГ04-03/2015-11Р

резольютивная часть оглашена 15 июня 2015 г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 24 июня 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: «...» – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № ТГ04-03/2015-11Р, возбужденного в отношении ОАО «СМАРТС» и ЗАО «Ярославль-GSM» по факту распространения на телефонный номер <...> «...») гражданки «...» смс-сообщений рекламного характера с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии:

- заявителя «...», уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела;

- представителя - ОАО «СМАРТС» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела;

- представителя - ЗАО «Ярославль-GSM» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

15.01.2015 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы России посредством электронной почты поступило заявление гражданки «...» (вх.№ 197э) о распространении на ее мобильный номер телефона (+7«...») 13.01.2015 г. в 13 часов 21 минуту от адресата «+7«...»» рекламного смс-сообщения следующего содержания: «ПРАЗДНИК ПРОДОЛЖАЕТСЯ ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН=11900! ДО 16/1! 6440288!Q7S», без предварительного согласия на получение данной информации.

По мнению заявителя, рекламораспространителем вышеуказанного смс-сообщения является ее оператор сотовой связи «Мобильные ТелеСистемы».

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

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 ОАО «Мобильные ТелеСистемы», по предоставлению документов и информации, необходимой для рассмотрения заявления по существу.

11.03.2015 г. ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ОАО «МТС») представило в Удмуртское УФАС России письменные пояснения, согласно которым Общество сообщает, что ОАО «МТС» как оператор связи, строго соблюдает требования отраслевого законодательства, в том числе касающихся порядка присоединения сетей электросвязи и их взаимодействия, пропуска трафика, а также Правил оказания услуг подвижной связи, утвержденных постановлением Правительства РФ № 328 от 25.05.2005 г., ОАО «МТС» обязано обеспечивать всем своим абонентам возможность передавать и принимать голосовую и неголосовую информацию, предоставлять абонентам доступ к услугам связи, оказываемым другим оператором связи, иными словами, обязано передавать по своей сети подвижной связи любые звонки и смс-сообщения безотносительно того, кто их совершает и каким содержанием они наполнены.

Так же ОАО «МТС» поясняет, что оператор связи не вправе контролировать содержание смс-рассылок, инициированных третьими лицами на предмет того, содержит ли данные смс-сообщения информацию, не соответствующую требованиям закона, как то, ненадлежащую рекламу определенных товаров и услуг, или другую информацию которую законодатель квалифицирует как незаконную. Для оператора связи существует обязанность по доставке любого сообщения электросвязи безотносительно к его содержанию. В связи, с чем предоставить тексты смс-сообщений, направленных с рассматриваемых номеров не представляется возможным.

Так же Общество сообщает, что согласно данным биллинговой системы ОАО «МТС» за 13.01.2015 г. в 13:214 зафиксировано поступление на номер <...> «...» из смс-центра +7«...» оператора ОАО «СМАРТС».

По факту распространения данной рекламы, Удмуртским УФАС России определением от 16.03.2015 г. было возбуждено дело № ТГ04-03/2015-11Р в отношении ОАО «СМАРТС» (юридический адрес: 443013, г. Самара, ул. Дачная, д. 2, корп. 2, ИНН 6311008571, ОГРН 1026300955163) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в качестве заявителя – гражданку «...», обратившуюся в Удмуртское УФАС России.

Рассмотрение дела было назначено на 13.04.2015 г. в 14 часов 30 минут. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 13.04.2015 г. лица, участвующие в рассмотрении дела, не явились.

Так же, в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и информация от ОАО «СМАРТС» запрошенные определением о возбуждении дела №ТГ04-03/2015-11Р от 16.03.2015 г.

Согласно информации, размещенной на сайте <http://www.mtf.ru>, номер телефона отправителя рассматриваемого рекламного смс-сообщения +7«...» закреплен за ЗАО «Ярославль-GSM».

На основании вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС России было принято решение о необходимости в привлечении к участию в деле, в качестве лица, в действиях которого имеются признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – Закрытое акционерное общество «Ярославль-GSM» (адрес: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, д. 18, ИНН 7610042413, ОГРН 1027601597330).

Определением от 13.04.2015 г. рассмотрение дела №ТГ04-03/2015-11Р было отложено на 14.05.2015 г., в связи с необходимостью получения документов и информации от ЗАО «Ярославль-GSM».

30.04.2015 г. и 13.05.2015 г. ОАО «СМАРТС» представило в Удмуртское УФАС России копию Устава, копию приказа о назначении директора, письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям, ОАО «СМАРТС» сообщает, что является координирующим оператором, то согласно технической документации номер <...> «...» закреплен за смс-центром ЗАО «Ярославль-GSM».

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 14.05.2015 г. лица, участвующие в рассмотрении дела, не явились.

В Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и информация от ЗАО «Ярославль-GSM», запрошенные определением об отложении рассмотрении дела №ТГ04-03/2015-11Р от 13.04.2015 г.

Определением от 14.05.2015 г. рассмотрение дела № ТГ04-03/2015-11Р было отложено на 15.06.2015 г., в связи отсутствием в Удмуртском УФАС России необходимых документов и информации, для рассмотрения дела по существу.

04.06.2015 г. ЗАО «Ярославль-GSM» представило в Удмуртское УФАС России копию договора, копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копию свидетельства о государственной регистрации, копию выписки из протокола заочного заседания Совета директоров ЗАО «Ярославль-GSM», копию приказа №

83 от 30.04.2014 г., письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям, Общество сообщает, что номер <...> «...» принадлежит ЗАО «Ярославль-GSM» и закреплен за ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ». В соответствии с договором ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» (Заказчик) поручает, а ЗАО «Ярославль-GSM» (Исполнитель) берет на себя обязательства по передаче смс-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя Абонентам. 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 этой причине, осуществляя роль технического посредника доставки информации абонентам, ЗАО «Ярославль-GSM» не может являться ответственным за выбор адресата, программного обеспечения, с помощью которого осуществляется смс рассылка, и направление смс-сообщений того или иного содержания Заказчиком, так же как и в случае отправки смс-сообщений любым мобильным абонентам со своего абонентского оборудования. База абонентских номеров формируется непосредственно Заказчиком.

Так же ЗАО «Ярославль-GSM» сообщает, что Заказчик в соответствии с п. 3.1.2. договора обязан для отправки смс-сообщения рекламного характера получить согласие Абонента на ее получение.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 15.06.2015 г. лица, участвующие в рассмотрении дела, не явились.

Рассмотрев материалы дела № ТГ04-03/2015-11Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

13.01.2015 г. в 15 часов 44 минуты на мобильный номер телефона гражданина «...» (+7«...») поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «ПРАЗДНИК ПРОДОЛЖАЕТСЯ ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН=11900! ДО 16/1! 6440288!Q7S».

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 неопределенному кругу лиц (абонентам оператора сотовой связи ОАО «МТС»), направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования

(акция направленная на посещение спортивных мероприятий), формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой.

Рассматриваемое смс-сообщение поступило с номера телефона +7«...» через смс-центра +7«...» оператора ОАО «СМАРТС».

Согласно информации, размещенной на сайте <http://www.mtf.ru>, номер телефона отправителя рассматриваемого рекламного смс-сообщения +7«...» закреплен за ЗАО «Ярославль-GSM».

Между ЗАО «Ярославль-GSM» (Исполнитель) и ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» (Заказчик) заключен договор, на основании которого Заказчик поручает, а Исполнитель берет на себя обязательство оказания услуг Заказчику по передаче смс-сообщений от Заказчика посредством технических и программных средств Исполнителя абонентам.

Согласно п. 3.1.2. вышеуказанного договора Заказчик обязан не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации рассылки СПАМа.

Согласно п. 1.1.3. вышеуказанного договора, СПАМ – смс-сообщение рекламного характера, которое отправлено без предварительного согласия абонента.

Вместе с тем, в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы от ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ», которые бы являлись доказательством того, что именно ООО «АЛЬФА-ТЕЛЕКОМ» осуществило рассылку рассматриваемого рекламного смс-сообщения, без привлечения третьих лиц.

Согласно пункту 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 дела №ТГ04-03/2015-11Р истекает 16.06.2015 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 № ТГ04-03/2015-10Р.

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 № ТГ04-03/2015-11Р, возбужденному в отношении ОАО «СМАРТС» и ЗАО «Ярославль-GSM», 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 срока.

Заместитель председателя Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

«...»