ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 158/Р-2014

«30» июля 2015г. г. Кемерово

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

Председателя Комиссии:	Кухарской Н.Е. -	руководителя управления;
Членов Комиссии:	Каминской Е.Б. -	начальника отдела рекламы недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	Даниловой М.И. -	специалиста - эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 158/Р-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мостелеком» (юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, д. 9, корп. 1, оф.402, ИНН 7704805621, далее по тексту – ООО «Мостелеком») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе),

УСТАНОВИЛА:

18.09.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по

Кемеровской области поступило заявление <…….> (вх. № 2971э от 18.09.2014г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на мобильный телефон <…….>следующего содержания:

- 18.09.2014г. в 10 часов 04 минуты «Финансовая помощь до 40 т.р! Только по паспорту. т. 83843204540» от абонента +7-902-381-5528 (смс – центр +7-958-555-99-96).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России Открытым акционерным обществом «Межрегиональный ТранзитТелеком» (далее по тексту - ОАО «МТТ») (исх. № 002/007-4719 от 08.10.2014г.), следует, что вышеуказанное смс – сообщение было направлено ООО «Мостелеком». Между ОАО «МТТ» и ООО «Мостелеком» заключен договор № 26-2925 от 28.11.2012г. Согласно условиям данного договора ООО «Мостелеком» была предоставлена возможность самостоятельной отправки смс – сообщений с использованием смс – центра ОАО «МТТ» с номером +79585559996. Также по условиям договора ООО «Мостелеком» обязалось в обязательном порядке получить от абонента, на телефон которого планируется отправка смс – сообщений с информацией ООО «Мостелеком», согласие на получение таких сообщений.

ОАО «МТТ» не является создателем (изготовителем) и распространителем смс – сообщений, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая отправкой абонентам.

15.10.2014г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 158/Р-2014 в отношении ООО «Мостелеком» и назначено к рассмотрению на 13.11.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

13.11.2014г. на рассмотрение дела № 158/Р-2014 законный представитель ООО «Мостелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Мостелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 158/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 13.11.2014г. рассмотрение дела № 158/Р-2014 было отложено и назначено к рассмотрению на 12.12.2014г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.12.2014г. на рассмотрение дела № 158/Р-2014 законный представитель ООО «Мостелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Мостелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 158/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.12.2014г. рассмотрение дела № 158/Р-2014 было отложено на 16.01.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

16.01.2015г. на рассмотрение дела № 158/Р-2014 законный представитель ООО «Мостелеком» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО

«Мостелеком» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 158/Р-2014 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.01.2015г. рассмотрение дела № 158/Р-2014 было отложено на 16.02.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.02.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Мостелеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что при проведении служебной проверки по распространению смс – сообщения 18.09.2014г. в 10 часов 04 минуты на абонентский номер <…….>установлено, что данное смс – сообщение через платформу и оборудование ООО «Мостелеком» не проходило.

16.02.2015г. состоялось рассмотрение дела № 158/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Мостелеком», уведомленного надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению дела ОАО «МТТ».

Определением от 16.02.2015г. рассмотрение дела № 158/Р-2014 было отложено на 16.03.2015г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» и ОАО «МТТ» заказными письмами с уведомлением о вручении.

16.03.2015г. состоялось рассмотрение дела № 158/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «Мостелеком» и ОАО «МТТ», уведомленных надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением от 16.03.2015г. рассмотрение дела № 158/Р-2014 было отложено на 16.04.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ» заказными письмами с уведомлением о вручении.

16.03.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО «МТТ» (исх. № 002/007-1280 от 13.03.2015г.), из которых следует, что 08.10.2014г. по запросу Кемеровского УФАС России № 09/9135 от 22.09.2014г., направленного в адрес ОАО «МТТ», был направлен ответ № 002/007-4719 от 08.10.2014г. от ОАО «МТТ», в котором была допущена ошибка. Повторная проверка ОАО «МТТ» показала, что вышеуказанное смс – сообщение не обнаружено. Абонентский номер <...> -958-555-99-96 входит в ресурс нумерации, выделенный ОАО «МТТ», данный номер является номером смс – центра ОАО «МТТ» и не выделен ни одному из абонентов. В системных журналах смс – центра ОАО «МТТ» с номером 8-958-555-99-96, в которых в автоматическом режиме происходит регистрация смс – сообщений, передаваемых от сторонних пользователей, не было найдено вышеуказанное смс – сообщение. С использованием автоматизированных средств поиска не были обнаружены записи системного журнала, соответствующие параметрам и требуемому интервалу времени (18.09.2014г. в 10 часов 04 минуты).

02.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России повторно поступили письменные пояснения ООО «Мостелеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение через платформу ООО «Мостелеком» не проходило. Также ООО «Мостелеком» была представлена техническая детализация смс – сообщений за период 18.09.2014г. с 10 часов 00 минут до 10 часов 15 минут, в соответствии с которой вышеуказанное смс – сообщение ООО «Мостелеком» не направлялось.

16.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 158/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «Мостелеком» и ОАО «МТТ», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 158/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением от 16.04.2015г. рассмотрение дела № 158/Р-2014 было отложено на 15.05.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ» заказными письмами с уведомлением о вручении.

05.05.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили аналогичные пояснения ООО «Мостелеком» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что вышеуказанное смс – сообщение за период 18.09.2014г. с 10 часов 00 минут до 10 часов 15 минут через платформу ООО «Мостелеком» не проходило.

14.05.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО «МТТ» (исх. № 002/007-2471 от 13.05.2015г.), из которых следует, что в системных журналах ОАО «МТТ», вышеуказанное смс – сообщение, отправленное 18.09.2014г. найдено не было. В связи с чем, ОАО «МТТ» не представляется возможным представить копию технической детализации отправки вышеуказанного смс – сообщения.

15.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 158/Р-2014 в отсутствие представителей ООО «Мостелеком» и ОАО «МТТ», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 158/Р-2014.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением от 15.05.2015г. рассмотрение дела № 158/Р-2014 было отложено на 15.06.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

15.06.2015г. на рассмотрение дела № 158/Р-2014 представитель ООО «Мостелеком» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Мостелеком» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 15.06.2015г. рассмотрение дела № 158/Р-2014 было отложено на 13.07.2015г. в 08 часов 40 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении.

09.07.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили аналогичные письменные пояснения ООО «Мостелеком» (исх. б/н, б/д), о том, что при проведении служенной проверки ООО «Мостелеком» было выявлено, что 18.09.2014г. вышеуказанное смс – сообщение через платформу ООО «Мостелеком» не проходило.

13.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 158/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Мостелеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 13.07.2015г. рассмотрение дела № 158/Р-2014 было отложено на 30.07.2015г. в 08 часов 50 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Мостелеком» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «вручение адресату» имеется в материалах дела, корреспонденция направлялась по юридическому адресу ООО «Мостелеком» согласно выписке из ЕГРЮЛ).

Кемеровским УФАС России в адрес оператора связи – публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (далее по тексту - ПАО «Вымпел-Коммуникации») был направлен запрос о предоставлении информации о лице, которое отправило вышеуказанное смс – сообщение на абонентский номер <…….>.

23.07.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ПАО «Вымпел-Коммуникации» (исх. № 00181/15 от 23.07.2015г.), из которых следует, что смс – сообщение, поступившее 18.09.2014г. на абонентский номер <…….> в 10 часов 04 минуты от абонента 8-902-381-55-28 (смс – центр 8-958-555-99-96) сертифицированным оборудованием связи ПАО «Вымпел-Коммуникации» не зафиксировано.

30.07.2015г. состоялось рассмотрение дела № 158/Р-2014 в отсутствие представителя ООО «Мостелеком», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На мобильный телефон заявителя <…….>было направлено следующее смс – сообщение:

- 18.09.2014г. в 10 часов 04 минуты «Финансовая помощь до 40 т.р! Только по паспорту. т. 83843204540» от абонента +7-902-381-5528 (смс – центр +7-958-555-99-96).

Из заявления следует, что согласия на получение вышеуказанной рекламы на абонентский номер <…….>заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, распространение рекламы по сетям электросвязи 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Однако, в материалы дела были представлены письменные пояснения ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ», ПАО «Вымпел-Коммуникации», из которых следует, что сведения об отправителе вышеуказанного смс – сообщения не могут быть представлены в адрес Кемеровского УФАС России, поскольку вышеуказанное смс – сообщение оборудованием ООО «Мостелеком», ОАО «МТТ», ПАО «Вымпел-Коммуникации» не зафиксировано.

В связи с тем, что в материалы дела были представлены документы, подтверждающие невозможность установления лица, отправившего вышеуказанное смс - сообщение, признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Мостелеком» отсутствуют.

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, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 158/Р-2014 в отношении ООО «Мостелеком» (юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Сущевский Вал, д. 9, корп. 1, оф.402, ИНН 7704805621) прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе.

Председатель Комиссии: Н.Е. Кухарская

Члены Комиссии: Е.Б. Каминская

М.И. Данилова