

резольтивная часть оглашена 22 сентября 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 23 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; «...» – 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, «...» - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует), кворум соблюден,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2013-204Р, возбужденное в отношении ООО «ЭйТи Энд Ти» по заявлению гражданина «...» (вх.№ 9878/7) о распространении на его мобильный номер телефона рекламного смс-сообщения следующего содержания: «21.11. в АВТОПОЛЕ до 23 ч Ночь распродаж! Скидки на а/м до 50%! Угощения! Призовая «Охота на Енота!» Тел. 60-77777» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствии:

- заявителя – гражданина «...», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление № 42600977136083 от 20.08.2014г.);

- представителя ООО «ЭйТи Энд Ти»,

УСТАНОВИЛА:

16 декабря 2013 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы поступило заявление гражданина «...» (вх.№ 9878/7) о распространении на его мобильный номер телефона (+7 «...») 21.11.2013г. в 10 часов 39 минут рекламного смс-сообщения следующего содержания: «21.11. в АВТОПОЛЕ до 23 ч Ночь распродаж! Скидки на а/м до 50%! Угощения! Призовая «Охота на Енота!» Тел. 60-77777», без предварительного согласия на получение данной информации. По мнению заявителя, данные действия являются нарушением ФЗ «О рекламе».

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

Из фотографий сообщения следует, что данное сообщение поступило с номера телефона +79219600002.

Исходя из информации, размещенной на сайте <http://www.mtt.ru/mtt/def>, номер телефона +79219600002 относится к номерной емкости ОАО «Мегафон» Северо-Западный филиал.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, в адрес ОАО «Мегафон» был направлен запрос о представлении документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

17.01.2014г. ОАО «Мегафон» представило письменные пояснения, копию договора об оказании услуг связи № 1815220-00 от 01.05.2011г., копию дополнительного соглашения о предоставлении Корпоративному клиенту услуги «SMS-Информ-коннект» от 01.11.2013г., детализацию услуг за 19.11.2013 и 21.11.2013г. по абонентскому номеру +7«...».

В письменных пояснениях ОАО «Мегафон» указало, что общество не участвует в процедуре формирования содержания сообщений, списка получателей и отправке сообщений. Общество предоставляет соответствующий интерфейс для самостоятельной доставки информационных сообщений от корпоративных клиентов. Оказывая услугу по передаче коротких текстовых сообщений ОАО «Мегафон» не располагает сведениями, какая именно информация включена адресатом в смс-сообщение.

Кроме того, ОАО «Мегафон» пояснило, что отправка рассматриваемого смс-сообщения осуществлена абонентом ОАО «Мегафон» - ООО «ЭйТи Энд Ти».

По факту распространения указанной рекламы Удмуртским УФАС России определением от 14.02.2014г. было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-204Р в отношении ООО «ЭйТи Энд Ти» (адрес: 197136, г. Санкт-Петербург, ул. Гатчинская, д. 35, лит. А, пом.10-Н, ИНН 7838460591, ОГРН 1117847229609) 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.

Определением от 13.03.2014г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2013-204Р было приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Определением от 21.07.2014г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2013-204Р было возобновлено и назначено на 12.08.2014г.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 12.08.2014г. лица, участвующие в деле, не явились. В связи с тем, что в Удмуртском УФАС России отсутствовали доказательства надлежащего уведомления ООО «ЭйТи Энд Ти» о дате, времени и месте рассмотрения дела, определением от 12.08.2014г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-204Р было отложено и назначено на 22 сентября 2014 года в 13 часов 30 минут.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 22 сентября 2014 года лица, участвующие в деле не явились. Запрошенные документы и информация ООО «ЭйТи Энд Ти» представлены не были, доказательства надлежащего уведомления общества о дате, времени и месте рассмотрения дела в Удмуртском УФАС России отсутствуют.

Изучив материалы дела № СЮ04-03/2013-204Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

21 ноября 2013г. в 10 часов 39 минут на мобильный номер телефона (+7 «...») гражданина «...» от абонента с номером +79219600002 поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «21.11. в АВТОПОЛЕ до 23 ч Ночь распродаж! Скидки на а/м до 50%! Угощения! Призовая «Охота на Енота»! Тел. 60-77777».

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 продвижению 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 с помощью смс-рассылки, адресовано неопределённому кругу лиц (абонентам оператора сотовой связи ОАО «Мегафон»), направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (товарам автоцентра «АВТОПОЛЕ», а также к мероприятию «Охота на Енота») формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно 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 заявления, гражданин не давал согласия на получение рекламных смс-сообщений от абонента с номером +79219600002.

Между ОАО «Мегафон» (Оператор) и ООО «ЭйТи Энд Ти» (Корпоративный клиент) заключено дополнительное соглашение о предоставлении Корпоративному клиенту услуги «SMS-Информ-коннект» от 01.11.2013г.

Согласно данному дополнительному соглашению, оператор предоставляет корпоративному клиенту услугу «SMS-Информ-коннект», в рамках которой ООО «ЭйТи Энд Ти» получает возможность:

- производить смс-рассылки всем абонентам ОАО «Мегафон», а также принимать смс-сообщения от них;
- производить смс-рассылки абонентам других российских сетей подвижной радиотелефонной связи на номера телефонов формата +7XXX XXXXXXX.

Оператор выделяет корпоративному клиенту сервисный номер.

ОАО «Мегафон» предоставляет ООО «ЭйТи Энд Ти» услугу «SMS-Информ-коннект» посредством маршрутизации смс-сообщений.

На основании пункта 4.3 рассматриваемого дополнительного соглашения, оператор не несет ответственность за содержание рассылаемых корпоративным клиентом сообщений. Содержание сообщений не должно противоречить законодательству Российской Федерации. Рассылка сообщений корпоративным клиентом возможна только тем абонентам оператора, которые в письменной форме (с указанием персональных данных абонента) или посредством отправки корпоративному клиенту короткого текстового сообщения дали свое согласие на получение описанных выше сообщений.

Вместе с тем, учитывая, что запрошенные документы и информация ООО «ЭйТи Энд Ти» представлены не были, в Удмуртском УФАС России отсутствуют доказательства того, что именно ООО «ЭйТи Энд Ти» осуществило рассылку рассматриваемого рекламного смс-сообщения, как лицо имеющее доступ (логин и пароль) к «Личному кабинету» (WEB-интерфейс, расположенный на серверах и находящийся по адресу в сети Интернет), доступ, к которому осуществляется после авторизации (ввода логина, пароля, известных только лицу,

осуществляющему рассылку смс-сообщений).

Согласно пункту 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, 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.

Дело № СЮ04-03/2013-204Р было возбуждено определением от 14.02.2014г., определением от 21.07.2014г. срок рассмотрения данного дела был продлен по 22 сентября 2014г.

На основании абз. е) п. 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 случае невозможности установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил.

На основании вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС приходит к выводу о необходимости прекращения производства по делу № СЮ04-03/2013-204Р.

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, абз. 7 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 23.12.2012г. № 711/12, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № СЮ04-03/2013-204Р, возбужденному в отношении ООО «ЭйТи Энд Ти» прекратить, в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение

сроков, определенных пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

«...»

«...»