

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА №19/P-2015

«06» мая 2015г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	Клостер Е.А.-	заместителя руководителя управления; ведущего специалиста- эксперта отдела рекламы,
Членов Комиссии:	Валевой К.О.-	недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,
	Даниловой М.И.-	

рассмотрев дело № 19/P-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ОСК» (юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, ИНН 7705658056, далее по тексту – ООО «ОСК») по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

26.01.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили заявления <.....> (вх. № 229э от 26.01.2015г., вх. № 234э от 26.01.2015г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения следующего содержания:

- 23.01.2015г. в 15 часов 36 минут: «ПРЕМЬЕРА! На арене Новокузнецкого цирка ТИГРЫ БАГДАСАРОВЫХ! т. 77-54-45» (смс – центр +7-916-896-0390) на абонентский номер <.....>.

12.02.2015г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России

было возбуждено дело № 19/Р-2015 в отношении ООО «ОСК» и назначено к рассмотрению на 04.03.2015г. в 09 часов 25 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

04.03.2015г. на рассмотрение дела № 19/Р-2015 представитель ООО «ОСК» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ОСК» Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.03.2015г. рассмотрение дела № 19/Р-2015 было отложено на 08.04.2015г. в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «ОСК» заказным письмом с уведомлением о вручении.

06.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ОСК» (исх. № 179 от 18.03.2015г.), из которых следует, что ООО «ОСК» оказывает посреднические технические услуги передачи текстов смс – сообщений и требований к аудитории смс – сообщений на технические мощности операторов мобильной связи или их партнеров, но не формирует сами смс – сообщения, не определяет их содержание и адресатов. ООО «ОСК» проверило факт направления каких-либо смс – сообщений операторам связи для их дальнейшей отправки на указанный телефонный номер и выяснило, что на абонентский номер <.....> направлялось смс – сообщение со стороны открытого акционерного общества «Вымпел-Коммуникации» (далее по тексту – ОАО «Вымпел-Коммуникации»).

Вышеуказанное смс – сообщение было перенаправлено техническими мощностями ООО «ОСК» на основании договора № 501770059 от 20.11.2013г., заключенного между ООО «ОСК» и ОАО «Вымпел-Коммуникации». ООО «ОСК» оказывает своим клиентам услугу по предоставлению доступа к программному обеспечению ООО «ОСК», обеспечивающему доставку смс – сообщений адресатам клиентов и право использования программного обеспечения по его функциональному назначению. В соответствии с условиями вышеуказанного договора, формирование и отправка смс – сообщений осуществляется ОАО «Вымпел-Коммуникации» самостоятельно, без согласования с ООО «ОСК» текстов и адресатов направляемых смс – сообщений. При этом ООО «ОСК» не имеет технической возможности каким-либо образом формировать, дополнять, обрабатывать поступающие от ОАО «Вымпел-Коммуникации» смс – сообщения. Программное обеспечение ООО «ОСК» лишь осуществляет передачу текстов смс – сообщения и номера адресата смс – сообщения на оборудование оператора связи, передача происходит в автоматическом режиме без какого-либо вмешательства со стороны ООО «ОСК».

При этом, в соответствии с условиями указанного договора ОАО «Вымпел-Коммуникации» обязуется не использовать услуги ООО «ОСК» в целях распространения информации, не запрошенной получателем, либо информации, от получения которой получатель предварительно отказался. В случае, если текст рассылаемых с помощью программного обеспечения ООО «ОСК» смс – сообщений может быть признан рекламой, рекламораспространителем в этом случае будет являться ОАО «Вымпел-Коммуникации» как лицо, осуществляющее распространение рекламы.

08.04.2015г. состоялось рассмотрение дела № 19/Р-2015 в отсутствие представителя ООО «ОСК» уведомленного надлежащим образом о дате, времени

и месте рассмотрения дела № 19/Р-2015.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ОСК») надлежащим (ОАО «Вымпел-Коммуникации», юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, д. 10, стр. 14, ИНН 7713076301).

Определением от 08.04.2015г. рассмотрение дела № 19/Р-2015 было отложено на 06.05.2015г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ОАО «Вымпел-Коммуникации», ООО «ОСК» заказными письмами с уведомлением о вручении.

29.04.2015г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ОАО «Вымпел-Коммуникации» (далее – ОАО «ВымпелКом») (исх. № 00104/15-ИСБ-КМР от 28.04.2015г.), из которых следует, что 20.11.2013г. между ОАО «ВымпелКом» (оператор связи) и ООО «ОСК» (абонент) был заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 501770059, согласно которому оператор связи оказывает услуги связи «Билайн», а абонент оплачивает на условиях указанного договора услуги связи. Из данного договора следует, что оператором связи является ОАО «ВымпелКом» как лицо, имеющее лицензию на осуществление деятельности в области оказания услуг связи, а также лицензию на оказание услуг подвижной связи (лицензия № 107509 от 28.04.2013г.). ООО «ОСК» лицензии на осуществление деятельности в области оказания услуг связи не имеет и соответственно ООО «ОСК» не вправе оказывать услуги связи и не может являться оператором по договору об оказании услуг связи.

20.11.2013г. к вышеуказанному договору, заключенному между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ОСК» было заключено Дополнительное соглашение № 1. Из данного соглашения следует, что ОАО «ВымпелКом» как оператор связи предоставляет ООО «ОСК» как абоненту услуги доступа к программно-аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки абонентом коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц (п. 1.1 соглашения). Пунктом 1.2 дополнительного соглашения определено, что при пользовании услугами абонент самостоятельно, без участия оператора определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку на абонентские телефонные номера своих клиентов и/или партнеров, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи оператора и/или операторов подвижной радиотелефонной связи. Оказываемые ООО «ОСК» по указанному соглашению услуги включают в себя, в том числе и доступ к технологическому интерфейсу программно-аппаратного комплекса оператора и техническую возможность формирования рассылки коротких текстовых сообщений кругу лиц, определенных абонентом, с использованием интерфейса услуги. Дополнительным соглашением также установлено, что ООО «ОСК» самостоятельно определяет содержание смс – сообщений, формирует их текст и определяет список пользователей и их телефонные номера.

ОАО «ВымпелКом» как оператор связи не формирует текст смс – сообщений, не выбирает адресатов и не совершает действий по направлению смс – сообщений конечным адресатам. ООО «ОСК» никаких услуг, в том числе услуг по предоставлению доступа к своему программному обеспечению ОАО «ВымпелКом» не оказывает. Формирование и рассылка смс – сообщений пользователям по

вышеуказанному договору осуществляется абонентом (ООО «ОСК»). Согласно п. 4.2 вышеуказанного соглашения ООО «ОСК» обязуется рассылать смс – сообщения только тем абонентам, которые предоставили абоненту свое согласие на получение информации от ООО «ОСК».

Также из пояснений ОАО «ВымпелКом» следует, что дополнительное соглашение № 1 от 20.11.2013г. к договору № 501770059 от 20.11.2013г. было расторгнуто ОАО «ВымпелКом» с 21.04.2014г. (копия уведомления о расторжении имеется в материалах дела). Следовательно, в дату отправки вышеуказанного смс – сообщения (29.10.2014г.) договорные отношения по предоставлению услуг доступа к программно – аппаратному комплексу ОАО «ВымпелКом» для формирования и рассылки абонентом смс – сообщений между ОАО «ВымпелКом» и ООО «ОСК» отсутствовали, эти услуги ООО «ОСК» не предоставлялись. По данным автоматизированной системы учета услуг (биллинга) вышеуказанное смс – сообщение на сети ОАО «ВымпелКом» зафиксировано не было. ОАО «ВымпелКом» указанное смс – сообщение не формировало и не отправляло.

06.05.2015г. состоялось рассмотрение дела № 19/Р-2015 в отсутствие представителя ОАО «ВымпелКом», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 19/Р-2015

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ОАО «Вымпел-Ком») надлежащим (ООО «ОСК», юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 10, стр. 1, ИНН 7705658056).

В соответствии с абзацем 5 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, абзацем 5 пункта 3.48 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 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 19/Р-2015 отложить.
2. Назначить дело № 19/Р-2015 к рассмотрению **на 28 мая 2015 года на 09 часов 40 минут** по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в **09 часов 30 минут в каб. 316.**

Явка представителя ООО «ОСК» с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна.**

Заместитель председателя Комиссии

Е.А. Клостер

К.О. Валева

Члены Комиссии

М.И. Данилова