

резолютивная часть оглашена 28 ноября 2013г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 02 декабря 2013г.

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 (отсутствует); «...» – 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 № СЮ04-03/2013-22Р, возбужденное по заявлению гражданина в отношении ООО «Лоджик Телеком» и гражданина «...» по факту распространения на мобильный номер телефона заявителя рекламного смс-сообщения от абонента «FinanServis», с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии:

представителя заинтересованного лица – ОАО «Вымпел-Коммуникации», «...», действующей на основании доверенности от 21.01.2013г.,

в отсутствии:

заявителя – гражданина, обратившегося в Удмуртское УФАС России с заявлением,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ООО «Лоджик Телеком»,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – гражданина «...», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (телефонограмма №569 от 27.11.2013г.),

заинтересованного лица – ОАО «Мобильные ТелеСистемы», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (факсограмма №570 от 27.11.2013г.),

заинтересованного лица – ООО «Фармаимпекс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (факсограмма №570 от 27.11.2013г.),

УСТАНОВИЛА:

31 января 2013г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) посредством интерактивной формы «Написать в УФАС» с официального сайта Удмуртского УФАС России (www.udmurtia.fas.gov.ru) поступило заявление гражданина (вх. № 634э (сайт)) о распространении на его мобильный номер телефона рекламного смс-сообщения от абонента «FinanServis» следующего содержания: «Вам предварительно одобрен займ!!! до 10.000 т.р инфо. по тел.56-69-09», без предварительного согласия на получение рекламы, что, по мнению заявителя, нарушает Федеральный закон от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

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 в адрес ОАО «Ростелеком», Ижевского филиала ОАО «ВымпелКом» и филиала ОАО «МТС» в Удмуртской Республике.

Из информации, представленной на запрос Удмуртского УФАС России ОАО «Ростелеком» (вх. № 1024 от 18.02.2013г.) следует, что абонентский номер <...> -69-09 входит в диапазон номеров, выделенных ОАО «Мобильные ТелеСистемы».

27.02.2013г. Ижевский филиал ОАО «ВымпелКом» представил под грифом «коммерческая тайна» письменные пояснения (вх.№ 29ДСП) с приложением копии договора об оказании услуг связи «Билайн» № 429838908 от 01.01.2012г. Исходя из представленной информации, отправителем (рекламораспространителем) рассматриваемого смс-сообщения с наименованием отправителя «FinanServis» с номера +7-903-701-11-11 является ООО «Лоджик Телеком» (юридический адрес: 124498, г. Москва, г. Зеленоград, проезд 48016, д. 6), с которым у ОАО «ВымпелКом» заключен договор об оказании услуг связи «Билайн» № 429838908 от 01.01.2012г., а также дополнительное соглашение № 010112 от 01.01.2012г. на оказание услуги «Корпоративные SMS сервисы».

На запрос Удмуртского УФАС России филиал ОАО «МТС» в Удмуртской Республике представил под грифом «коммерческая тайна» (вх.№ 32ДСП) копию абонентского договора № 4196 от 06.11.2003г. о предоставлении услуг сети сотовой радиотелефонной связи, в рамках которого абоненту был предоставлен абонентский номер <...> -69-09 (8-912-8-56-69-09).

Указанный договор был заключен между ЗАО «Цифровые сети Удмуртии - 900» и ООО «Фармаимпекс».

По факту размещения данной рекламы Удмуртским УФАС России определением от 28.03.2013г. было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-22Р в отношении «Лоджик

Телеком» (ИНН 7735564052, ОГРН 1097746715934, юридический адрес: 127254, г. Москва, Огородный пр-д, д. 5, стр. 3, оф. 713) 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, а также заинтересованных лиц - [ОАО «Вымпел-Коммуникации»](#) (ИНН 7713076301, ОГРН 1027700166636, юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. Восьмого Марта, 10, стр.14, адрес филиала ОАО «Вымпел-Коммуникации» в Удмуртской Республике: 426034, г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 38а), ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (ИНН 7740000076, ОГРН 1027700149124, юридический адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4; адрес филиала ОАО «МТС» в Удмуртской Республике: 426003, г. Ижевск, ул. В.Сивкова, д. 86), ООО «Фармаимпекс» (ИНН 1832007271, ОГРН 1021801435732; юридический адрес: 426028, г. Ижевск, ул. Гагарина, д. 15). Рассмотрение дела было назначено на 25 апреля 2013 года в 14 часов 00 минут.

Определением от 25.04.2013г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-22Р было отложено на 11 июня 2013 года, в связи с необходимостью получения от лиц, участвующих в рассмотрении дела, документов и сведений, а также надлежащего уведомления данных лиц о дате, времени и месте рассмотрения дела № СЮ04-03/2013-22Р.

27.05.2013г. ОАО «ВымпелКом» направило ходатайство о рассмотрении дела № СЮ04-03/2013-22Р, назначенного на 11 июня 2013 года в отсутствие представителя Общества.

11.06.2013г. на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представитель ОАО «МТС» - «...» поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях.

Вместе с тем, Комиссией Удмуртского УФАС России было установлено, что в материалах дела отсутствуют доказательства надлежащего уведомления о времени и месте рассмотрения дела № СЮ04-03/2013-22Р лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ООО «Лоджик Телеком» и Обществом не представлены запрошенные документы.

Определением от 11.06.2013г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-22Р было приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, и получения от данного лица необходимых документов и информации.

08.07.2013г. ООО «Лоджик Телеком» представило выкопировку, свидетельствующую о прохождении указанного сообщения на номер абонента +7-905-874-77-98 через систему, принадлежащую Обществу. Также ООО «Лоджик Телеком» представило информацию, что отправителем (рекламопроизводителем) смс-сообщений является контрагент под учетным номером 24890 – «...», физическое лицо, действующий в рамках контракта и профильного договора, заключенных

путем присоединения к их условиям в форме публичной оферты. К письму были приложены следующие документы: копия Устава ООО «Лоджик Телеком», копия решения №1, копия свидетельства о регистрации юридического лица, копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копия свидетельства о регистрации страхователя, копия лицензии №71957, копия лицензии №71958, копия договора об оказании услуг связи «Билайн» №429838908 от 01.01.2012г., копия дополнительного соглашения №010112 к Договору об оказании услуг связи «Билайн» №429838908 от 01.01.2012г., схема взаимодействия оператора связи, смс-агрегатора, отправителя и получателя смс-сообщений, копия скриншота из системы отправки смс-сообщений по кабинету №24830, копия 2-х страниц паспорта «...», копия контракта и профильного договора, сформированных в личном кабинете клиента №24830 и опубликованных на веб-сайте ООО «Лоджик Телеком».

Гражданину «...» был направлен запрос о представлении информации в срок до 09 августа 2013г., однако запрошенные документы в установленный срок гражданином представлены не были.

Определением от 04.09.2013г. производство по делу № СЮ04-03/2013-22Р было возобновлено, в связи с представлением ООО «Лоджик Телеком» документов и пояснений, к участию в деле в качестве лица, в отношении которого возбуждено производство по делу, был привлечен гражданин «...».

17.09.2013г. ООО «Лоджик Телеком» направило ходатайство о рассмотрении дела № СЮ04-03/2013-22Р в отсутствие представителя Общества.

20.09.2013г. на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представитель ОАО «МТС» - «...» поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях.

Вместе с тем, Комиссией Удмуртского УФАС России было установлено, что в материалах дела отсутствуют доказательства надлежащего уведомления о времени и месте рассмотрения дела № СЮ04-03/2013-22Р лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – «...», и гражданином не представлены запрошенные документы.

Определением от 20.09.2013г. производство по делу №СЮ04-03/2013-22Р было приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, и получения от данного лица необходимых документов и информации.

Пунктами 2.1-2.7 вышеуказанного определения у гражданина «...» были запрошены документы и информация, необходимые для рассмотрения дела по существу. Указанное письмо вернулось в Удмуртское УФАС России с отметкой почты «истек срок хранения».

В связи с вышеуказанными обстоятельствами, определением от 28.11.2013г. производство по делу № СЮ04-03/2013-22Р было возобновлено и назначено к рассмотрению на 28.11.2013г.

28.11.2013г. на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представитель ОАО «ВымпелКом» - «...» поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях.

Изучив материалы дела № СЮ04-03/2013-22Р, выслушав представителя ОАО «ВымпелКом», Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

31.01.2013г. в 13 часов 11 минут на мобильный номер телефона заявителя «+7-905-874-77-98» поступило смс-сообщение от абонента «FinanServis» следующего содержания: «Вам предварительно одобрен займ!!! до 10.000 т.р инфо. по тел.56-69-09».

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 смс-сообщение, распространенное 31.01.2013г. в 13 часов 11 минут, адресовано неопределенному кругу лиц (получателям смс-сообщения), направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (компания «Финанс Сервис» и предоставляемым займам), формирование и поддержание к ним интереса, их продвижению на рынке, следовательно, является рекламой компании «Финанс Сервис» и предоставляемых займов.

В соответствии с контрактом предоставления услуг доступа к системе передачи данных №24830/2013-К от 22.01.2013г., заключенным между гражданином «...» и ООО «Лоджик Телеком», данный гражданин является отправителем рекламного смс-сообщения.

Таким образом, рекламодателем рекламного смс-сообщения, распространенного 31.01.2013г. в 13 часов 11 минут на мобильный номер телефона заявителя «+7-905-874-77-98» от абонента «FinanServis», является гражданин «...», как лицо, осуществившее его непосредственное распространение.

Согласно части 1 статьи 18 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. Исходя из пояснений заявителя, он не давал предварительного согласия на получение рекламы от «Финанс Сервис» посредством смс-сообщения. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

Таким образом, вышеуказанное рекламное смс-сообщение было распространено без предварительного согласия абонента, что является нарушением ч.1 ст.18 ФЗ от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

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 Федерального закона.

Следовательно, гражданин «...», являясь рекламодателем рассматриваемой рекламы, нарушил требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Учитывая, что рекламное смс-сообщение от абонента «FinanServis» распространено 31.01.2013г., руководствуясь п.47 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, Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с п.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, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым прекратить производство по делу в отношении ООО «Лоджик Телеком» в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях общества.

Руководствуясь частью 1 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п. 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 47 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 рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012г. № 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную 31.01.2013г. в 13 часов 11 минут с помощью смс-сообщения от абонента «FinanServis» следующего содержания: «Вам предварительно одобрен займ!!! до 10.000 т.р инфо. по тел.56-69-09», ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать гражданина «...» рекламораспространителем, нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Не выдавать гражданину «...» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2013-22Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении гражданина «...» производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Производство по делу в отношении ООО «Лоджик Телеком» прекратить, в связи с неподтверждением факта нарушения.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

«...»