

12 августа 2014 г.

г. Ижевск

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбуждённых 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 (отсутствует); <...> – 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, кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № СЮ04-03/2014-128Р, возбужденного в отношении ООО «СофтПрофи» по факту распространения на телефонный номер <...> ) гражданина <...> смс-сообщения рекламного характера с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛА:

04 апреля 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы России посредством электронной почты поступило заявление гражданина <...> (вх.№ 3325э) о распространении на его мобильный номер телефона (+7...) 04 апреля 2014г. в 09 часов 02 минуты рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Приедем быстро, погрузим бережно, перевезем аккуратно. Грузотакси, эвакуатор 8-861-222-0-222 и 8-918-222-0-222 Краснодар», без предварительного согласия на получение данной информации. По мнению заявителя, данные действия являются нарушением Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

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

Из фотографий сообщения следует, что данное сообщение поступило с телефона +79083534668 через смс-центр +79023708198.

Исходя из информации, размещенной на сайте <http://www.mtt.ru/mtt/def>, номера телефонов +79083534668 и +79023708198 относятся к номерной емкости ЗАО «СМАРТС-Уфа».

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 ОАО «СМАРТС» и ЗАО «СМАРТС-Уфа».

В соответствии с письменными пояснениями ОАО «СМАРТС» (вх.№ 4032 от 24.04.2014г.), общество является координирующим оператором по Поволжскому региону, и согласно технической документации номер <...> был закреплен за СМС-центром ЗАО «СМАРТС-Уфа» (450044, г. Уфа, ул. Первомайская, 8а).

21.05.2014г. ЗАО «СМАРТС-Уфа» представило (вх.№ 4935э) в Удмуртское УФАС России следующие документы и информацию: копия договора 10-01-196 от 12.11.2012г., письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям ЗАО «СМАРТС-Уфа», смс-рассылка на номер <...> ... от отправителя +789083534668 с текстом сообщения: «Приедем быстро, погрузим бережно, перевезем аккуратно. Грузотакси, эвакуатор 8-861-222-0-222 и 8-918-222-0-222 Краснодар», осуществлялась ООО «СофтПрофи».

Так же ЗАО «СМАРТС-Уфа» сообщило, что Общество не является конечным генератором SMS-рассылок, а производит техническое сопровождение доставки SMS-сообщений и предоставляет доступ к SMS-центру ООО «СофтПрофи» на основании договора № 10-01-196 от 12.11.2012г., с помощью которого ООО «СофтПрофи» самостоятельно производит все необходимые действия, начиная с момента подготовки текста, его редактирования и заканчивая формированием списков абонентов для отправки SMS-сообщений.

Вместе с тем, согласно п.3.2.2. вышеуказанного договора ООО «СофтПрофи» рассылает смс-сообщения только тем адресатам, которые дали согласие на получение информационных SMS-сообщений.

При рассмотрении заявления и представленных документов установлено следующее.

04.04.2014г. в 09 часов 02 минуты на мобильный номер телефона заявителя (+7...) поступило рекламное смс-сообщение следующего содержания: «Приедем быстро, погрузим бережно, перевезем аккуратно. Грузотакси, эвакуатор 8-861-222-0-222 и 8-918-222-0-222 Краснодар».

При этом согласно заявлению, гражданин не давал согласия на получение данного рекламного SMS-сообщения.

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.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего закона.

21.05.2014г. ЗАО «СМАРТС-Уфа» представило (вх. 4935) документы и письменные пояснения, согласно которым между ЗАО «СМАРТС-Уфа» (Исполнитель) и ООО «СофтПрофи» (Заказчик) заключен договор № 10-01-196 от 12.11.2012г., на основании которого ЗАО «СМАРТС-Уфа» предоставляет ООО «СофтПрофи» доступ к SMS-центру, с помощью которого, ООО «СофтПрофи» может производить редактирование, подготовку текста и формирование абонентской базы, для отправки смс-сообщений.

Вместе с тем, согласно п.3.2.2. вышеуказанного договора ООО «СофтПрофи» рассылает смс-сообщения только тем адресатам, которые дали согласие на получение информационных SMS-сообщений.

По факту распространения данной рекламы, Удмуртским УФАС России определением от 27.05.2014г. было возбуждено дело № СЮ04-03/2014-128Р в отношении ООО «СофтПрофи» (адрес: 450005, г. Уфа, ул. Достоевского, 139/1, оф. 3, ИНН 0278138308, ОГРН 1070278008019) с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина <...>, обратившегося в Удмуртское УФАС России с заявлением, в качестве заинтересованного лица – Закрытое акционерное общество «СМАРТС-Уфа» (адрес: 450044, г. Уфа, ул. Первомайская, д. 8а, ИНН 0277900347, ОГРН 1126315004727).

Рассмотрение дела было назначено на 03 июля 2014 года в 05 часов 00 минут. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

30.06.2014г. ООО «СофтПрофи» представило в Удмуртское УФАС России следующие документы и информацию: копия детализации по номеру +7951194224, копия регистрационной карты организации, копия платежного поручения банка № 70 от 03.07.2013г. об оплате ООО «ГрандТелеком» услуг предоставляемых ООО «СофтПрофи», копия договора № 270513/01 от 27.05.2013г.

Исходя из представленной информации ООО «СофтПрофи» сообщает, что Общество как Исполнитель представило услугу доступа к своему программному приложению на основании договора № 270513/01 от 27.05.2013г Заказчику – ООО «ГрандТелеком» (адрес: 107031, г. Москва, ул. Рождественская д. 5/7 стр. 2 помещение V каб. 18, ИНН 7702806475 ОГРН 1137746020532). Услуга заключается в предоставлении за плату доступа к программному приложению,

обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс-сообщений по сети Оператора. Данная услуга предоставляется через WEB-кабинет и по сети стандартным протоколом обмена информацией в сети Интернет.

Согласно п. 8 приложения № 1 к договору № 270513/01 от 27.05.2013г. Заказчик обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 03 июля 2014 года лица, участвующие в деле, не явились.

При рассмотрении материалов дела, Комиссией было установлено следующее.

21.05.2014г. ЗАО «СМАРТС-Уфа» представило (вх. 4935) документы и письменные пояснения, согласно которым между ЗАО «СМАРТС-Уфа» (Исполнитель) и ООО «СофтПрофи» (Заказчик) заключен договор № 10-01-196 от 12.11.2012г., на основании которого ЗАО «СМАРТС-Уфа» предоставляет ООО «СофтПрофи» доступ к SMS-центру, с помощью которого, ООО «СофтПрофи» может производить редактирование, подготовку текста и формирование абонентской базы, для отправки смс-сообщений.

Вместе с тем, согласно п.3.2.2. вышеуказанного договора ООО «СофтПрофи» рассылает смс-сообщения только тем адресатам, которые дали согласие на получение информационных SMS-сообщений.

Между ООО «СофтПрофи» и ООО «ГрандТелеком» заключен договор № 270513/01 от 27.05.2013г в соответствии с которым, ООО «СофтПрофи» (Исполнитель) предоставляет ООО «ГрандТелеком» (Заказчик) за плату доступ к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение о доставке коротких и длинных смс-сообщений по сети Оператора. Данная услуга предоставляется через WEB-кабинет (предоставление логина и пароля) и по сети стандартным протоколом обмена информацией в сети Интернет.

Согласно п. 8 приложения № 1 к договору № 270513/01 от 27.05.2013г., Заказчик обязуется использовать услугу в соответствии с нормами законодательства о рекламе и только для передачи информации адресатам, давшим свое письменное согласие на ее получение.

На основании вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу, что в действиях ООО «ГрандТелеком» по распространению на мобильный номер телефона гражданина +7... 04 апреля 2014г. в 09 часов 02 минуты рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Приедем быстро, погрузим бережно, перевезем аккуратно. Грузотакси, эвакуатор 8-861-222-0-222 и

8-918-222-0-222 Краснодар» без предварительного согласия на получение данной информации, имеются признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Определением от 03.07.2014г. рассмотрение дела №СЮ04-03/2014-128Р было отложено, в связи с привлечением к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» ООО «ГрандТелеком» (адрес: 107031, г. Москва, ул. Рождественская д. 5/7, стр. 2, помещение V, каб. 18, ИНН 7702806475 ОГРН 1137746020532).

Рассмотрение дела было назначено на 12 августа 2014г, у лиц участвующих в деле были запрошены необходимые документы и информация.

На заседание Комиссии, состоявшееся 12.08.2014г., представитель ООО «Гранд Телеком», уведомленный надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, не явился, документы не представил.

Непредставление ООО «Гранд Телеком» документов и информации, запрошенных определением об отложении рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе от 03.07.2014г., препятствует рассмотрению дела по существу.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона от 13.06.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления и должностные лица указанных органов, а также индивидуальные предприниматели, юридические лица и их руководители обязаны представлять в антимонопольный орган информацию, необходимую для осуществления им полномочий по государственному контролю за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, и обеспечивать его уполномоченным лицам доступ к такой информации.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Федерального закона «О рекламе» неисполнение требований части 1 статьи 34 указанного закона влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации), установлена частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

По факту непредставления в Удмуртское УФАС России информации, необходимой для рассмотрения дела № СЮ04-03/2014-128Р, Удмуртским УФАС России в отношении ООО «Гранд Телеком» было возбуждено дело об административном правонарушении, предусмотренным ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ, результаты рассмотрения которого, будут иметь значение для рассмотрения дела № СЮ04-03/2014-128Р.

В соответствии абз. 3, 4 п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом с указанием даты и времени его рассмотрения, в связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает невозможным рассмотрение дела в данном заседании.

Руководствуясь п. 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела **№ СЮ04-03/2014-128Р**.
2. Назначить рассмотрение дела № СЮ04-03/2014-128Р на **27 августа 2014 года в 10 часов 00 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, зал заседаний.

Явка лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (с документом, подтверждающим их полномочия), их представителей (с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

3. Лицу, в отношении которого возбуждено производство по делу, - **ООО «ГрандТелеком»** необходимо представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

- 3.1. копии учредительных документов ООО «ГрандТелеком», в том числе копию документа, подтверждающего полномочия законного представителя Общества;
- 3.2. информацию о том, было ли получено согласие абонента, которому принадлежит телефонный номер <...> ..., на получение рекламной информации от ООО «ГрандТелеком», распространяемой посредством смс-рассылки (с приложением доказательств, в случае наличия данного согласия);
- 3.3. информацию о рекламодателях, рекламораспространителях и рекламопроизводителях (наименование, адрес, Ф.И.О. руководителя, ИНН) вышеуказанного рекламного смс-сообщения;
- 3.4. копии договоров на производство и распространение вышеуказанного рекламного сообщения (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);
- 3.5. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;
- 3.6. информацию о номере телефона +79083534668, с которого было распространено вышеуказанное рекламное смс-сообщение через смс-центр +79023708198 на мобильный номер телефона +7... (с приложением подтверждающих документов);
- 3.7. письменные пояснения по обстоятельствам дела;
- 3.8. иные документы и сведения, которые, по мнению ООО «ГрандТелеком», могут способствовать рассмотрению заявлений по существу.

Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России **в срок до 26 августа 2014 года**. Копии документов должны быть читаемы.

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме с указанием причин.

Примечание: В соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>