

резольютивная часть оглашена 19 августа 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 02 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 (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 № СЮ04-03/2013-59Р, возбужденного в отношении ООО «Астей» по факту распространения на телефонный номер <...>) гражданина <...> смс-сообщения рекламного характера с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛ:

21 марта 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.№ 2841э) о распространении на его мобильный номер телефона <...> 20 марта 2014г. в 13 часов 32 минуты рекламного смс-сообщения следующего содержания: «Скидка до 52%.Потолки,окна,балконы.Замер бесплатно. Звони 49074-55», 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, копия договора от 01.05.2011г. об оказании услуг связи.

Из фотографий сообщения следует, что данное сообщение поступило с номера телефона +79086100880.

Исходя из информации, размещенной на сайте <http://www.mtt.ru/mtt/def>, номер телефона +79086100880 относится к номерной емкости ЗАО «Астрахань-GSM».

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, а также лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», Удмуртским УФАС России был направлен запрос ЗАО «Астрахань-GSM». (исх. №СЮ01-17-04/2723 от 27.03.2014г.).

24.04.2014г. ЗАО «Астрахань-GSM» представило в Удмуртское УФАС России следующую информацию и документы: копия договора № 06-02-02/14 от 07.02.2014г. заключенного между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Астей», копия акта выполненных работ № 2 от 31.03.2014г., копия платежного поручения № 53 от 08.04.2014г., копия скрин-шота, письменные пояснения.

Согласно представленным документам, ЗАО «Астрахань-GSM» не занимается изготовлением и распространением рекламы посредством смс-сообщений. Общество заключает договора с юридическими лицами по пропуску SMS-трафика и в каждом договоре с контрагентом прописано, что распространение рекламы без согласия абонентов запрещено. Согласно договору № 06-02-02/14 от 07.02.2014г. ЗАО «Астрахань-GSM» организует ООО «Астей» (адрес: 644033, г. Омск, ул. Тарская, д. 149, офис 103) доступ к оборудованию SMS-центра по smpp протоколу. Согласно условиям договора Абонент (ООО «Астей») обеспечивает своим клиентам беспроводной доступ к своему Шлюзу с целью инициализации Входящего трафика. Механизм получения согласия и формирования абонентской базы ЗАО «Астрахань-GSM» не известен.

Так же, ЗАО «Астрахань-GSM» сообщает, что пунктом 4.1 вышеуказанного договора предусмотрена обязанность Абонента (ООО «Астей») осуществлять рассылку sms-сообщений с соблюдением законодательства РФ о рекламе. Оператор (ЗАО «Астрахань-GSM»), при поступлении жалобы от пользователя на получение спама, вправе блокировать Оператору отправку sms-сообщений. Кроме того, в договоре предусмотрена обязанность ООО «Астей» при поступлении жалоб и обращений от пользователей осуществлять меры по предотвращению sms рассылок, содержащих спам. ЗАО «Астрахань-GSM» при заключении договоров на услуги по передаче sms-сообщений исключает ответственность за содержание sms-сообщений, вся ответственность возлагается на Абонента по договору, в данном случае — ООО «Астей».

Так же ЗАО «Астрахань-GSM» поясняет, что не является создателем (изготовителем) и распространителем sms-сообщений, начиная с момента подготовки текста sms-сообщений, их редактирования и последующей отправки. Всю ответственность, предусмотренную действующим на территории Российской Федерации законодательством, несет Абонент по договору (в данном случае — ООО «Астей»). Таким образом, в действиях ЗАО «Астрахань-GSM» не содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

По факту распространения данной рекламы, Удмуртским УФАС России определением от 19.05.2014г. было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-59Р в

отношении ООО «Астей» (адрес: 644070, г. Омск, ул. 10 лет Октября, д. 105, ИНН 5504240385, ОГРН 1135543032020), с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина <...>, обратившегося в Удмуртское УФАС России с заявлением.

Рассмотрение дела было назначено на 04 июня 2014 года в 16 часов 00 минут. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

По состоянию на 04.06.2014г. запрашиваемые документы и информация в Удмуртское УФАС России представлены не были.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 04 июня 2014 года лица, участвующие в деле, не явились.

При рассмотрении материалов дела, Комиссией было установлено следующее.

Между ЗАО «Астрахань-GSM» и ООО «Астей» заключен договор № 06-02-02/14 от 07.02.2014г., на основании которого ЗАО «Астрахань-GSM» (Исполнитель) организывает ООО «Астей» (Заказчик) возможность отправки смс-сообщений через доступ к оборудованию SMS-центра по smpp-протоколу.

Согласно пункту 4.1 вышеуказанного договора предусмотрена обязанность Абонента (ООО «Астей») осуществлять рассылку sms-сообщений с соблюдением законодательства РФ о рекламе.

Механизм получения согласия и формирования абонентской базы Заказчика ЗАО «Астрахань-GSM» не известен.

Вместе с тем в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и информация от ООО «Астей», запрошенные определением №СЮ04-03/2014-59Р от 19.05.2014г.

По состоянию на 04 июня 2014г., лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» ООО «Астей», о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией, не уведомлено.

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.

Определением от 04.06.2014г. рассмотрение дела № СЮ0-03/2014-59Р было отложено в связи с отсутствием в УФАС России доказательства надлежащего уведомления ООО «Астей» о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Рассмотрение дела было назначено на 15 июля 2014г. в 13 часов 00 минут.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 15 июля 2014 года лица, участвующие в деле, не явились.

Вместе с тем в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и сведения от ООО «Астей», запрошенные определением от 04.06.2014г. об отложении рассмотрении дела №СЮ04-03/2014-59Р.

По состоянию на 15 июля 2014г., лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» ООО «Астей», о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией, не уведомлено.

Определением от 15.07.2014г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2014-57Р было отложено, в связи с установлением местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела было назначено на 19 августа 2014г., у лиц участвующих в деле, запрошенные необходимые документы и информация.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 19 июня 2014 года лица, участвующие в деле, не явились.

По состоянию на 19 августа 2014г. в Удмуртском УФАС России отсутствуют документы и информация от ООО «Астей», запрошенные определением от 15.07.2014г об отложении рассмотрения дела №СЮ04-03/2014-59Р, лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» ООО «Астей», о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией, не уведомлено.

Согласно п. 3.47 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23 ноября 2012 г. N 711/12, 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.

Таким образом, общий срок рассмотрения антимонопольным органом дел составляет три месяца.

Согласно материалам дела №СЮ04-03/2014-59Р, рассмотрение дела было возбуждено 19 мая 2014 года. Определением от 04.07.2014г. рассмотрение дела было отложено на 19 августа 2014 года и продлено в рассмотрении по 19 августа 2014 года. Таким образом, срок рассмотрения дела №СЮ04-03/2014-59Р, истекает 19 августа 2014г.

В соответствии с абзацем е) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, производство по делу может быть прекращено в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение установленного срока.

На основании вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС приходит к выводу о необходимости прекращения производства по делу № СЮ04-03/2014-59Р.

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 17.08.2006г. № 508, пп. абз. 2 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 № СЮ04-03/2014-59Р, возбужденному в отношении ООО «Астей» прекратить, в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение установленного срока.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>