ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 13-Р-2015

03 июля 2015 г. г. Чебоксары

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

председатель Комиссии – зам. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии «…»

члены Комиссии:

«…»

в отсутствии:

представителей ООО «Альфа-Телеком», извещенного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

заявителя - гр. «…»., извещенного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

рассмотрев дело № 13-Р-2015, возбужденное на основании обращения гр. «…». (вх. № 05-17/12 от 16.01.2015 г.) по факту поступления на номер «…» принадлежащего ему мобильного телефона сообщений рекламного характера без его предварительного согласия на получение данных рекламных сообщений,

УСТАНОВИЛА:

16.01.2015 г. в Чувашское УФАС России поступило обращение гр. «…» (вх. № 05-17/12 от 16.01.2015 г.) о том, что на номер <...> »…»принадлежащего ему мобильного телефона поступают рекламные сообщения следующего содержания: «ПРАЗДНИК ПРОДОЛЖАЕТСЯ! ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН=11900! ДО 17/1! 6440288! UQR», при этом предварительного согласия на получение данных рекламных сообщений гр. «…» не давал.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона «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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с часть 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозванивания, автоматической рассылки).

Для получения информации, необходимой для рассмотрения обращения гр. «…» Чувашское УФАС России письмом от 21.01.2015 г. № 05-16/449 затребовало у ОАО «МТС» копию договора на оказание услуг связи, заключенного с абонентом, осуществляющим рассылку SMS-сообщений, содержащих рекламу услуг по занятиям фитнесом и плаванием в бассейне.

ОАО «МТС» письмом от 10.03.2015 г. № 05-16/1703 сообщило, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило абоненту гр. «…» с номера +79022284255 SMS-центра оператора сотовой связи «Ярославль – GSM».

ЗАО «Ярославль – GSM» письмом 05-17/1503 от 03.03.2015 сообщило, что +79022284255 закреплен за ООО «Альфа-ТЕЛЕКОМ» согласно договору № 25 от 09.10.2014, заключенному между ООО «Альфа-ТЕЛЕКОМ» (Заказчик) и ЗАО «Ярославль – GSM» (Исполнитель).

В соответствии с указанным договором, ЗАО «Ярославль – GSM» (Исполнитель) предоставляет ООО «Альфа-ТЕЛЕКОМ» (Заказчик) услуги по передаче SMS-сообщений Заказчика на мобильные терминалы Абонентов других сетей транзитом через сеть Исполнителя.

При этом содержание и адресаты SMS-сообщений определяются Заказчиком самостоятельно и направляются программным обеспечением Заказчика посредством обращения через сеть Интернет по SMPP протоколу версии 3, 4 к оборудованию Оператора для рассылки.

При заключении договора Заказчик и Исполнитель закрепили в пункте 3.1.2. договора следующее: «Заказчик обязуется не использовать подключение к оборудованию Исполнителя для организации Спама», таким образом, ЗАО «Ярославль – GSM» не является рекламодателем и рекламораспространителем.

Исходя из вышеизложенного, в действиях ООО «Альфа-ТЕЛЕКОМ» по распространению рекламных SMS-сообщений по сетям подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента, с применение автоматической рассылки, усматриваются признаки нарушения части 1, части 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

29.10.2013 г. в Чувашское УФАС России поступило обращение гр.

ООО «Альфа-ТЕЛЕКОМ», извещенное о времени и месте рассмотрения дела №

13-Р-2015 надлежащим образом, своего представителя в Комиссию не направило; материалы и документы, затребованные определением об отложении рассмотрения дела № 13-Р-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 21.04.2015 г. общество также не представило.

Ранее Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии неоднократно направляла ООО «Альфа-ТЕЛЕКОМ» почтовую корреспонденцию, связанную с необходимостью предоставления информации и требованием явки представителя общества для рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (определение о возбуждении дела № 13-Р-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 08.04.2015 г.; определение об отложении рассмотрения дела № 13-Р-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 21.04.2015 г.; определение об отложении рассмотрения дела № 13-Р-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 26.05.2015 г.).

По общему правилу, корреспонденция, адресованная юридическому лицу, направляется административным органом по месту нахождения юридического лица. Место нахождения юридического лица, его филиала или представительства определяется на основании выписки из Единого государственного реестра юридических лиц.

Согласно распечатке с сайта Федеральной налоговой службы (http://egrul.nalog.ru/) адрес (местонахождение юридического лица) ООО «Альфа-ТЕЛЕКОМ»: 197349, г. Санкт-Петербург, пр. Сизова, д.32, корп.1, литер Б, помещение 2-Н.

Вышеуказанные определения направлялись управлением по данному адресу.

Согласно информации, опубликованной на официальном сайте Федерального государственного унитарного предприятия "Почта России" в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" установлено, что данная почтовая корреспонденция в ООО «Альфа-ТЕЛЕКОМ» не поступила в связи с временным отсутствием адресата.

В соответствии с частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом.

В соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 N 508 (далее - Правила) 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, предельный срок рассмотрения дела антимонопольным органом составляет **3 месяца**.

Пунктом 36 Правил предусмотрены случаи, когда производство по делу может быть прекращено, а именно в случаях:

а) неподтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

б) ликвидация юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, если спорное правоотношение не допускает правопреемства;

в) смерть физического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

г) вступление в законную силу решения суда, арбитражного суда, в котором дана правовая оценка фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;

д) принятие другим антимонопольным органом решения по фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;

е) невозможность установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, **в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил**;

ж) отмена противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, акта органа местного самоуправления до принятия антимонопольным органом решения.

Пунктом 3.56 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 N 711/12, предусмотрены аналогичные основания для принятия решения о прекращении рассмотрения дела.

Исходя из вышеизложенного и руководствуясь абзацем «е» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил, производство по делу № 13-Р-2015, возбужденному по признакам нарушения требований, установленных

частью 1, частью 2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», прекратить.

Председатель Комиссии «…»

Члены Комиссии: «…»