

РЕШЕНИЕ № 38р

Резолютивная часть решения объявлена 21 марта 2013  
года

Решение изготовлено в полном объеме 03 апреля 2013 года

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской  
области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о  
рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Мазаева С.В.,

члены Комиссии – врио начальника отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., специалист 1 разряда отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мясникова А.Н.,

рассмотрев дело № 38р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством смс-сообщений без предварительного согласия абонентов,

в отсутствие:

представителей ЗАО «Астрахань-GSM», ОАО «Ростелеком», ООО «Мегаполис», Управления Роскомнадзора по Тамбовской области уведомленных надлежащим образом,

представителей ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», ОАО «СМАРТС», не извещенных надлежащим образом.

представителя ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ» по извещению которого предприняты необходимые меры,

#### У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области поступили обращения граждан (вх. № 2566-э от 06.04.2011; вх. № 3910-э от 16.05.2011), а также направленные ФАС России заявления граждан (исх. № АК/18340 от 12.05.2011; вх. № 2269-э от 04.04.2011; вх. № 2441-э от 08.04.2011; вх. № 2312-э от 05.04.2011 по поводу поступления на их номера телефонов в период с 11.01.2011 по 14.05.2011 SMS-сообщений рекламного характера об услугах такси «Арбат» с номера телефона 703-703, без предварительного согласия абонентов, в частности, следующего содержания: «Хорошее такси для хороших людей. Такси Арбат ценит ваше время. Напоминаем, закажи такси и получи до 100 рублей на счет мобильного», «Такси Арбат - хорошее такси для хороших людей. Звоните 703-703».

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «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.

Заявители указывают, что предварительного согласия на получение указанной рекламы не давали.

16.09.2011 в отношении ООО «Злато Телеком-Тамбов» возбуждено дело № 38р по

признакам нарушения рекламного законодательства.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

ООО «Злато Телеком-Тамбов» представило пояснения, в которых указало, что номер телефона 8 (4752)703-703 не принадлежит номерной ёмкости ООО «Злато Телеком-Тамбов». ООО «Злато Телеком-Тамбов» оказывает услуги по рассылке смс-сообщений рекламного характера, но к рассматриваемой смс-рассылке об услугах такси ООО «Злато Телеком-Тамбов» никакого отношения не имеет (пояснения от 02.11.2011 вх. № 10238).

Согласно представленному ЗАО «ПРОКМА-ТЕЛЕКОМ» (Оператор) договору от 25.11.2010 № Т70-37-03 об оказании услуг телефонной связи, заключенному с ООО «Злато Телеком» (Абонент), Оператор предоставил Абоненту доступ к местной телефонной связи с присвоением выделенного абонентского номера. В соответствии с приложением № 1 к указанному договору ООО «Злато Телеком» выделен номер <...> -37-03. Телефонный номер <...> (4752)703-703 предназначен для оказания услуг местной телефонной связи, техническая возможность отправки SMS-сообщений с номера 8 (4752)703-703 отсутствует.

Управление Роскомнадзора по Тамбовской области сообщило, что рассылку рекламных SMS-сообщений возможно производить через сеть подвижной связи – техническую платформу, посредством передачи сообщений через SMS – центр.

Заявитель по данному делу представил детализацию состоявшихся разговоров за период с 1 января 2011 года по 30 июня 2011 года и фотографии интерфейса мобильного телефона, согласно которым рассылка SMS - сообщений осуществлялась со следующих номеров телефонов: 9023700101, 9023700106, 9023708085, 9023700105, 9024780001.

В ходе рассмотрения дела установлено, что согласно Реестру Российской системы и плана нумерации, размещенному на официальном сайте Федерального агентства связи (<http://www.rossvyaz.ru>) вышеуказанные номера принадлежат следующим операторам связи.

По коду DEF 902 номера 3700101, 3700106, 3708085, 3700105 принадлежат оператору связи ОАО «СМАРТС», Самарская область (443013, г. Самара, ул. Дачная, 2, корпус 2), по коду DEF 902 номер <...> принадлежит оператору связи ОАО «Ростелеком» (г. Санкт-Петербург, ул. Достоевского д.15).

ОАО «СМАРТС» представило доступ к оборудованию SMS – центров 3700101, 3700106, 3700105 по коду DEF 902 ЗАО «Астрахань-GSM» в соответствии с технической документацией IR.21 (вх. от 06.12.2011 № 11233).

ЗАО «Астрахань-GSM» по договору от 01.01.2011 № 06-02-02/24 предоставило ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» возможность отправки SMS-сообщений через свои SMS – центры и последний в свою очередь обязался осуществлять рассылку в соответствии с законодательством РФ.

В соответствии с договором от 01.12.2010 № 01-02-02-489 ОАО «СМАРТС» предоставило доступ к оборудованию SMS – центра по коду DEF 902 с номером 3708085 ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» для отправки SMS-сообщений через комплекс

ОАО «СМАРТС».

В соответствии с пунктом 3.2.2 ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» обязуется не использовать свой комплекс для передачи SMS-спама и рассылать SMS-сообщения адресатам, которые дали согласие на получение информационных SMS-сообщений.

ОАО «Ростелеком» (ранее - ОАО «Уралсвязьинформ») по договору об оказании услуг от 01.06.2010 № 5609568 предоставило доступ к оборудованию SMS – центра по коду DEF 902 с номером 4780001 ООО «Мегаполис» для отправки SMS-сообщений пользователям (вх. от 15.06.2012 № 6251).

ООО «Мегаполис» по договору от 12.01.2011 № 12-01/4 предоставило техническую возможность осуществить отправку SMS –сообщений через SMS – центр по коду DEF 902 с номером 4780001 - ООО «Юплэй» (протокол SMPP версии 3.4 через Internet. Приложение № 2 к договору от 12.01.2011).

ООО «Юплэй» 01.01.2011 заключен договор № 120/2011 с ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ». Согласно пункту 2.1 договора ООО «Юплэй» обеспечивает ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» техническую возможность осуществления отправки SMS-сообщений пользователям. В соответствии с Приложением № 1 к договору от 01.01.2011 ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет SMS–сообщения пользователям, давшим письменное согласие на получение SMS-рассылок.

Таким образом, ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» по рассматриваемым договорам обладало технической возможностью пользования SMS-центрами 9023700101, 9023700106, 9023708085, 9023700105, 9024780001 с последующей отправкой SMS-сообщений пользователям.

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в пояснениях (вх. от 12.12.2012 № 12939) сообщило, что не участвует в формировании текста SMS-сообщений и списка абонентов для последующей рассылки, поскольку отправка данных SMS-сообщений производится в рамках договора на оказание услуг № ДТ-А/011599 от 01.02.2011. Согласно данному договору ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ» (Заказчик) предоставляется личный кабинет в программе для ЭВМ «DEVINO Platform», позволяющий самостоятельно выбирать объем, содержание и виды услуг, которыми он пользуется по договору (ч.2 договора). ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» не имеет доступа к личному кабинету ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ». ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ» авторизуется путем ввода логина и пароля. В личном кабинете загружается список телефонных номеров для последующей отправки SMS-сообщений, после Заказчик формирует текст SMS-сообщений и осуществляет отправку по заданным абонентам. При этом, механизм замены телефонного номера в графе «Отправитель» реализован в протоколе передачи данных SMPP версии 3.4 через Internet. В соответствии с пунктом 3.2.3 ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ» обязано получить от абонента, на телефон которого планируется отправка SMS/MMS/Голосовых/E-mail-сообщений, согласие на получение таких SMS/MMS/Голосовых/E-mail-сообщений.

В соответствии с пояснениями ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ», направленными в адрес ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ», отправка SMS-сообщений осуществлялась вручную в рамках заключенного договора с ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» № ДТ-А/011599 от 01.02.2011 путем набора номера клиентов. База формировалась из числа клиентов ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ», которые дали своё согласие на получение сообщений.

ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ» в результате проведения внутреннего расследования выяснило, что ошибка набора телефонных номеров мобильной связи, на которые осуществлялась рассылка SMS-сообщений, произошла вследствие невнимательности работников ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ».

ООО «Мегаполис» предоставило пояснения (вх. от 05.12.2012 № 12685), в которых указало, что по имеющимся данным, в связи с допущенными нарушениями рекламного законодательства ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» расторгнут договор с ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ».

С учетом изложенного, рекламораспространителем рекламы об услугах такси «Арбат» от отправителя 703-703 является ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ».

Поскольку заявители предварительного согласия на получение указанных SMS-сообщений об услугах такси «Арбат» не давали, распространение осуществлено в нарушение части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» ненадлежащая реклама — реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе» является ненадлежащей.

В связи с необходимостью получения дополнительных объяснений и документов от ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ», рассмотрение дела неоднократно откладывалось, ввиду ненадлежащего извещения Общества.

Согласно выписке из региональной базы данных ЕГРЮЛ юридическое лицо ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ» располагается по адресу: 432071, Ульяновская обл., г. Ульяновск, ул. Верхнеполевая, 21.

Определение Тамбовского УФАС России от 12.11.2012 возвращено почтовой службой с пометкой: «истек срок хранения». Определение от 05.12.2012 возвращено фельдъегерской службой с пометкой «отсутствие адресата по указанному адресу». Определения от 25.12.2012 № 58-3-06/3701, № 58-3-06/237 возвращены почтовой службой с пометкой: «истек срок хранения». Уведомление о рассмотрении дела № 38р (определение об отложении дела № 38р от 26.02.2013) направлено телеграммой в адрес ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ» (27.02.2013). Тамбовский филиал ОАО «Ростелеком» сообщил (вх. от 28.02.2013 № 1716), что телеграмма не доставлена. Такого учреждения нет.

Тамбовское УФАС России обратилось в ИФНС России по г. Тамбову (исх. от 25.01.2013 № 58-3-06/240), а также в ИФНС России по Ленинскому району г. Ульяновска (исх. от 25.01.2013 № 58-3-06/243), с просьбой представить информацию о фактическом месте нахождения ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ».

ИФНС России по г. Тамбову (исх. от 05.02.2013 № 10-15.2/002447) сообщила, что адрес местонахождения ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ»: 432071, Ульяновская обл., г. Ульяновск, ул. Верхнеполевая, 21, иными сведениями инспекция не располагает.

ИФНС России по Ленинскому району г. Ульяновска (исх. от 25.02.2013 № 16-07-15/003451) сообщила, что в ходе проведения контрольных мероприятий 19.02.2013

выявлено отсутствие организации по заявленному адресу: 432071, Ульяновская обл., г. Ульяновск, ул. Верхнеполевая, 21. В связи с этим в отношении ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ» возбуждено административное производство по ч.3 ст. 14.25 КоАП РФ.

С учетом изложенного, Тамбовским УФАС России предприняты все меры для обеспечения надлежащего уведомления ООО «ВОЛГАФИНПРОЕКТ» по адресу, указанному в ЕГРЮЛ.

В ходе рассмотрения дела установлено, что техническую возможность распространения ненадлежащей рекламы обеспечивали ОАО «СМАРТС», ОАО «Ростелеком».

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утверждённых постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу об услугах такси «Арбат» с обозначением номера телефона 703-703 следующего содержания: «Хорошее такси для хороших людей. Такси Арбат ценит ваше время. Напоминаем, закажи такси и получи до 100 рублей на счет мобильного», «Такси Арбат - хорошее такси для хороших людей. Звоните 703-703», поступившую в период с 11.01.2011 по 14.05.2011 на номера телефонов, принадлежащих заявителям, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».
2. Выдать предписание о прекращении нарушения ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе» владельцам SMS-центров ОАО «СМАРТС», ОАО «Ростелеком».

Решение может быть обжаловано в суд в течение трех месяцев.

Председатель Комиссии

С.В. Мазаева

Члены Комиссии:

К.И. Мурзин

А.Н. Мясникова

Исп. Мясникова А.Н.

т. (4752) 72-93-54.