

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 06-06/01-2017

о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

11 января 2017 года

город Омск

Председатель Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, заместитель руководителя управления <...>, рассмотрев материалы по факту распространения Обществом с ограниченной ответственностью «Т МЕДИА» (далее – ООО «Т МЕДИА») рекламы по сетям электросвязи, содержащей признаки нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России из ФАС России поступило заявление гражданина <...>, по факту направления 12.12.2016 в 14:03 часов (по омскому времени) на его абонентский номер <...> SMS-сообщения рекламного характера: *«Сюрприз для 79040762667 Ваш номер выбран для получения приглашения! На кону более 5 000 000 рублей! Отправьте ДА! или любое sms на 2016 СЕЙЧАС! 12 р./день. Инфо smluck.ru и по тел. 2016 (беспл.)»* от абонента, имеющего обозначение **2016**, SMS-центр: **+79043490004**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-сообщений без его предварительного согласия, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», в силу которой распространение рекламы посредством радиотелефонной связи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

В ответе от 23.12.2016 исх. № 396/12 Омский филиал ООО «Т2 Мобайл» представил следующую информацию: *«...По результатам проверки установлено, что 12.12.2016 в 11:02 (GMT+3 Московское время) поступило входящее смс-сообщение абоненту <...> от отправителя «2016» через смс- центр +79043490004.*

номер <...> , входящий в ресурс нумерации ООО «Т2 Мобайл», принадлежит технологическому смс-центру Теле2. В технической детализации звонков абонентов-получателей смс-сообщений может отображаться указанный номер <...> Данный номер используется исключительно для установления взаимодействия оборудования по сигнализации.

12.12.2016 в 11:02 рассылку смс-сообщения абоненту <...> от отправителя «2016» через смс-центр нашей компании осуществляла компания ООО «Т МЕДИА», с которой заключен Договор № 399 CONTENT от 15.09.2016 г. (далее по тексту - «Договор»)...

... Согласно п. 2.4 Договора стороны договорились, что в результате оказания услуг, предусмотренных настоящим Договором, ООО «Т2 Мобайл» не несет ответственности за содержание предоставляемого абонентам контента, а также за любые другие действия ООО «Т МЕДИА», выполняемые им при оказании услуг.

В соответствии с п. 3.3.1 и 3.3.2 ООО «Т2 Мобайл» обязуется обеспечить маршрутизацию всех вызовов и сообщений в зависимости от используемого сервиса при предоставлении услуг, а также их своевременную и достоверную тарификацию и обеспечить возможность доступа абонентов к информационному центру ООО «Т МЕДИА» через сервисы ООО «Т2 Мобайл» в соответствии с Приложением №1 к Договору.

Пунктом 1.5 Договора закреплено, что «Сервисы» - совокупность способов, служб и сетевых ресурсов ООО «Т2 Мобайл», с использованием которых ООО «Т2 Мобайл» осуществляет маршрутизацию трафика от/на Абонентов на/от информационный центр Исполнителя, а также его учет и тарификацию.

В соответствии с п. 3.2.5 Договора ООО «Т МЕДИА» обязуется предоставлять абонентам полную и достоверную информацию об условиях предоставления контента, в том числе о содержании контента, его стоимости, ИСНН, количестве запросов (SMS/USSD/транзакций), необходимых для получения соответствующего контента, о сервисе, с использованием которого предоставляется доступ к контенту, а также о порядке и режиме их предоставления.

Согласно п. 6.2. Договора ООО «Т МЕДИА» самостоятельно несет ответственность перед абонентами за качество оказанных услуг. ООО «Т МЕДИА» несет ответственность за соответствие контента и порядка его распространения требованиям действующего законодательства Российской Федерации, в том числе (но не ограничиваясь): Федеральному закону от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а также Федеральному закону от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию».

В п. 1.1 Приложения № 5 к Договору указано, что лицом, предоставляющее контентную услугу, и Организатором Викторины является ООО «Т МЕДИА» (ИНН <...>).

В приводимом в Вашем запросе тексте смс-сообщения также указан интернет-сайт <http://smsluck.ru/>, на котором в разделе «Правила» содержатся Правила Викторины «Поймай Миллион!», согласно п. 1.1 данных Правил лицом, предоставляющим контентную услугу, и Организатором Викторины является ООО «Т МЕДИА», **ИНН <...>**. Партнёром Организатора Викторины является ООО «АрБуст». ОГРН: <...>. При этом в п. 8.6 Приложения № 5 к Договору (и в п. 8.6 Правил, размещенных на интернет-сайте <http://smsluck.ru> установлено, что Оператор связи не является Организатором/Партнером Акции и не несет ответственности за действия Организатора/Партнера, а также за любые последствия этих действий, прямо или косвенно касающихся третьих лиц. Оператор не несет ответственности за процесс

выдачи призов, а также за какие-либо связанные с этим претензии от Участников и третьих лиц...».

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Т МЕДИА» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20 и 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 06-06/01-2017 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель – <...>,

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Т МЕДИА» (ИНН <...>);

заинтересованное лицо – ООО «Т2 Мобайл» (ИНН <...>).

3. Назначить дело № 06-06/01-2017 к рассмотрению **на 25 января 2017 года в 16:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр-т К. Маркса, 12 А, каб. 102.

4. ООО «Т МЕДИА» **в срок до 20 января 2017 года** представить в адрес Управления:

а) письменные пояснения по факту, изложенному в настоящем определении, с приложением документов, обосновывающих позицию ООО «Т МЕДИА»;

б) надлежаще заверенные копии:

- свидетельств ИНН, ОГРН, устава ООО «Т МЕДИА»;

- документа, подтверждающего служебные полномочия руководителя ООО «Т МЕДИА» (протокол собрания учредителей, приказ о назначении на должность и пр.).

Одновременно предупреждаю, что непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), а равно предоставление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо предоставление недостоверных сведений (информации) влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа в соответствии с **частью 6 статьи 19.8** Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Явка представителя ООО «Т МЕДИА», ООО «Т2 Мобайл» для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Председатель Комиссии <...>