

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 06-10.1/32-2016

и замене ненадлежащего лица

22 июня 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, и.о. руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев материалы дела № 06-10.1/32-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «СМС-Центр» 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:

Определением Омского УФАС России от 12 мая 2016 года в отношении ООО «СМС-Центр» было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-10.1/32-2016 (далее – Определение от 12.05.2016) по факту направления 02.12.2015 (ориентировочно в 13 часов 37 минут по омскому времени) в адрес гражданина <...> на его абонентский номер <...> рекламного SMS-сообщения: «НЕОЖИДАННО! 2 КИЛОГРАММА РОЛЛОВ снова за 999р.! [donroll.ru](http://donroll.ru) тел. 50-55-88».

В качестве отправителя вышеуказанного SMS-сообщения указан **Don Roll**, SMS-центр: **+79232510081**.

По утверждению заявителя, данная реклама была отправлена с помощью SMS-сообщения 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.

Согласно ответу Сибирского филиала ПАО «МегаФон» от 11.12.2015 № 5/3-07-ДД-Исх-00469/15: «...Направление рекламного сообщения, указанного в запросе от 07.12.2015г., осуществлялось Оператором в рамках дополнительного соглашения № 42-2 к Генеральному соглашению от 30.04.2010 года, заключенного между

*Оператором и ЗАО «МегаЛабс» (далее - «Партнер»), в соответствии с которым Оператор обязался по заданию Партнера оказывать Партнеру услуги по распространению рекламы рекламодателей с помощью каналов коммуникации, т.е. осуществлять действия по направлению своим абонентам рекламных сообщений в соответствии с определенными условиями выборки...*

*...Вместе с тем в соответствии с п.2.2 Партнер самостоятельно получает предварительное согласие конечного получателя, являющегося абонентом (пользователя) Оператора...».*

Из информации, представленной ЗАО «МегаЛабс», следует, что: «...Рассылка указанного в Запросе сообщения осуществлялась ООО «Крафт Телеком» по договору №МР-МИ-КРФТТ- 10.10.2014 от 10.10.2014 (далее - Договор), по которому Общество оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно-информационных материалов Клиента ООО «Крафт Телеком». Согласно условиям Договора, ООО «Крафт Телеком» обязуется получить согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно-информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (п. 3.7. и 4.8. Договора)...».

В своем ответе от 08.02.2016 исх. № 12 ООО «Крафт Телеком» пояснило следующее: «... Смс-сообщение «НЕОЖИДАННО! 2 КИЛОГРАММА РОЛЛОВ снова за 999р.! donroll.ru тел. 50-55-88» получено 02.12.2015 (ориентировочно в 13 часов 37 минут) на телефонный номер <...> , (далее - СМС) отправлено в рамках договора от 31.12.2013 №106 (далее - Договор), заключенного между ООО «Крафт Телеком» (далее - Исполнитель) и ООО «Мобильные Сервисы» переименованное в ООО «Инстам» (далее - Заказчик), по условиям которого мы предоставили транзитный канал связи для передачи заказчиком смс-сообщений...».

В ответ на запрос Омского УФАС России ООО «Инстам» представило информацию (исх. № 20 от 21.03.2016), согласно которой, отправка вышеуказанного сообщения осуществлялась «...в рамках договора от 10 декабря 2013 г. № 676 (далее - Договор), заключенного между ООО «Мобильные Сервисы» переименованное в ООО «Инстам» (далее - Исполнитель) и ООО «СМС-Центр» (далее - Заказчик), по условиям которого мы предоставили транзитный канал связи для передачи заказчиком смс-сообщений.

На основании п. 1.1. Договора Исполнитель оказывает, а Заказчик принимает и оплачивает услугу подключения к Технической базе в порядке и на условиях, предусмотренных Договором.

Согласно п. 2.4.5. Договора **Заказчик обязался не использовать подключение к Технической базе Исполнителя для отправки СПАМа** (п. 15 Определений Договора).

Согласно п. п. 6.3., 6.4. Договора составителем и отправителем сообщений отправленных в рамках Договора является Заказчик, который, определяет конечных получателей и несет ответственность за выполнение действующего законодательства РФ.

Исполнитель оказывает Заказчику услуги по предоставлению доступа к своей технической системе с целью пропуска транзитом смс-сообщений (трафика) Заказчика через шлюз Исполнителя...».

На запрос Омского УФАС России ООО «СМС-Центр» представило следующие пояснения (исх. № 117-05/2016 от 16.05.2016): «...указанное смс-сообщение на номер <...> с текстом «НЕОЖИДАННО! 2 КИЛОГРАММА РОЛЛОВ снова за 999р.! donroll.ru тел.50-55-88» было отправлено ООО «СМС Аэро» 02.12.2015г. через клиентский доступ, предоставленный по договору № 409671 от 29 сентября 2015 года...».

Согласно информации, представленной ООО «СМС Аэро» (вх. № 4090 от 07.06.2016), отправителем вышеуказанного сообщения в адрес <...> (абонентский номер <...>) является ООО «Движение» (ИНН 5501116421).

В целях установления обстоятельств, имеющих существенное значение для рассмотрения настоящего дела, в соответствии с пунктами 32, 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

#### **ОПРЕДЕЛИЛА:**

1. Рассмотрение дела № 06-10.1/32-2016 отложить.
2. Назначить дело № 06-10.1/32-2016 к рассмотрению на **12 июля 2016 года в 15:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр. К. Маркса, 12 А, к. 102.
3. Заменить лицо, в отношении которого возбуждено дело № 06-10.1/32-2016, с ООО «СМС-Центр» на ООО «Движение» (ИНН 5501116421, местонахождение: 644035, г. Омск, пр. Губкина, д. 14, пом. 8).
4. Исключить из лиц, участвующих в рассмотрении дела № 06-10.1/32-2016, ООО «СМС-Центр» (г. Москва) и ООО «Инстам» (г. Москва).
5. Признать ООО «СМС Аэро» (г. Омск) в качестве заинтересованного лица.
6. ООО «Движение» в срок **до 06 июля 2016 года** представить в адрес Омского УФАС России (по электронной почте [fo55@fas.gov.ru](mailto:fo55@fas.gov.ru) и в письменной форме по адресу: 644010, г. Омск, проспект К.Маркса, 12 А):
  - а) письменные пояснения по факту, изложенному в настоящем определении;
  - б) **надлежаще заверенные копии:**
    - документа, подтверждающего согласие абонента номера <...> (гр. <...>) на получение рекламной информации от абонента, имеющего обозначение: **Don Roll**;
    - свидетельств ИНН, ОГРН, устава ООО «Движение»;
    - документа, подтверждающего служебные полномочия директора ООО «Движение» (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 законного представителя ООО «Движение», ООО «СМС Аэро» (в понятии части 2 статьи 25.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях) с надлежаще оформленными полномочиями и с **документом, удостоверяющим личность**, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>