

ООО «Рапporto»

ООО «Стрим»

ПАО «МТС»

ООО «Зетта Страхование»

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 025/05/18-153/2023

2 мая 2023 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Члены Комиссии: <...> – специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства, <...> – специалист - эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев 02.05.2023 материалы дела № 025/05/18-153/2023, возбужденного по факту распространения информации с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

09.12.2022 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 9257-ИП/22) (далее также – Заявитель) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон <...> (оператор связи ПАО «МТС») нежелательного смс-сообщения, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламное смс-сообщение поступило 08.12.2022 в 18:41 с телефонного номера с буквенным обозначением «Zetta» следующего содержания:

«Скидка 30% на страхование ипотеки: имущество 3096р, жизнь 6192р, на остаток 3 440 000р тел. 88007007707 доб. 3462 Илья Zetta страхование аккредитация <https://sberbank.ru/ru/person/credits/insurance>».

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный федеральный контроль (надзор) за соблюдением законодательства Российской Федерации в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

При этом, реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившему смс-сообщению Заявитель не давал.

Из информации, представленной ПАО «ВымпелКом» (вх. № 16 ДСП от 10.02.2023) следует, что телефонный номер с буквенным обозначением «Zetta», с которого поступило смс-сообщение, выделено ООО «Рапporto». Оператор связи представил копию договора об оказании услуг связи № 557898576 от 01.05.2015, заключенного с ООО «Рапporto».

В Приморское УФАС России поступили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Рапporto» и письменные пояснения (вх. № 2563-ЭП/23 от 16.03.2023) из которых следует, что смс-сообщение от имени отправителя «Zetta», было направлено через технические средства ООО «Рапporto» в рамках исполнения договора № СТ-0109/20 от 08.10.2020 заключенного между ООО «Стрим» и ООО «Рапporto». Как указывает ООО «Рапporto» в рамках вышеуказанного договора заказчик выполняет присоединение комплекса заказчика к системе, при этом формирование текста сообщений и создание списков телефонных номеров/адресов, абонентов/получателей для отправки/доставки сообщений производится заказчиком/клиентом в системе самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства РФ и правил предоставления доступа к системе и не признается сторонами услугой по договору (п.2.4., 2.5. договора). Заказчик обязан в случаях, предусмотренных законом, гарантировать получение клиентами от абонента/получателя предварительного согласия, выраженного посредством совершения абонентом/получателем действий, однозначно идентифицирующих этого абонента/получателя и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщения. (п.3.3.2. договора). Более того, заказчик обязан не отправлять через систему спам-сообщения (п.3.3.7. договора). Таким образом, деятельность ООО «Рапporto» заключается в обеспечении технического взаимодействия между заказчиком и оператором.

ООО «Стрим» сообщает (вх. № 3111-ЭП/23 от 30.03.2023), что смс-сообщение поступившее на номер телефона <...> от имени отправителя «Zetta» было направлено в рамках смс-рассылки, которая осуществлялась автоматически через комплекс оборудования и программного обеспечения ООО «Стрим» по заказу ПАО «МТС» на основании договора № D150395640 от 10.09.2015. В соответствии с п.3.3.3 вышеуказанного договора ООО «Стрим» обратилось в ПАО «МТС» для получения копий документов, подтверждающих оформление согласия абонента <...> на получение рекламы посредством смс-сообщений. Согласно полученной информации указанная рассылка производилась в интересах клиента ПАО «МТС» - ООО «Зетта Страхование» (ИНН

7710280644). Документы, подтверждающие наличие согласия абонента <...> на получение смс-сообщений, были запрошены у инициатора рассылки, но до настоящего момента не были им предоставлены.

16.03.2023 на заседании Комиссии стороны по делу не явились.

Комиссия, решила отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью привлечения и получения документов и информации от ООО «Стрим», ПАО «МТС», ООО «Зетта Страхование» для полного и всестороннего рассмотрения настоящего дела.

07.04.2023 в Приморское УФАС России поступили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Зетта Страхование» и письменные пояснения, из которых стало известно, что смс-сообщение было сформировано для пролонгации полиса комплексного ипотечного страхования КИС № 1001085245 от 06.01.2022, было индивидуально определенным и предназначалось для страхователя <...>. Согласно полиса страхования КИС № 1001085245 от 06.01.2022, страхователь <...> предоставил ООО «Зетта Страхование» согласие на получение информации на его мобильный телефон с целью оповещения/информирования об услугах и страховых продуктах ООО «Зетта Страхование» (п. 2 оборотной стороны полиса КИС № 1001085245 от 06.01.2022). Однако, при отправке смс-сообщения страхователю, куратор допустил техническую ошибку (человеческий фактор) и ввел неверный номер телефона страхователя, в связи с чем, последовала отправка смс-сообщения на номер <...>.

Отправка сообщений ООО «Зетта Страхование» о пролонгации договоров страхования является персонифицированной и формируется в ручном режиме. Отправка сообщений производится с использованием автоматизированного сервиса, предоставленного ПАО «МТС» по договору № 177787322442 от 17.08.2022, для создания и управления распространением рекламных и информационных материалов. Действия ООО «Зетта Страхование» по договору с ПАО МТС по подключению, управлению, пользованию автоматизированным сервисом, считаются действиями ООО «Зетта Страхование» (п. 2.2).

ПАО «МТС» в своих письменных пояснениях (вх. № 44 ДСП от 11.04.2023) указала, что текст и рассылка смс-сообщений формируется клиентом ПАО «МТС» - ООО «Зетта Страхование» на основании заключенного договора № 177787322442 на оказание услуг в сервисе «МТС Маркетолог» (далее – сервис) от 17.08.2022. Действия клиента по подключению, управлению, пользованию услугами и их отключению в личном кабинете сервиса считаются действиями клиента согласно п. 2.2 вышеуказанного договора. Согласно п. 2.2 приложения № 2 к договору,

клиента самостоятельно формирует текст (содержание) смс-сообщения и список его получателей. ПАО «МТС» не осуществляет оценку (модерацию) смс-сообщений.

Также в Приморское УФАС поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ПАО «МТС» (вх. № 4235-ЭП/23 от 02.05.2023).

02.05.2023 на заседание Комиссии стороны по делу не явились.

С учетом информации, имеющийся в материалах дела № 025/05/18-153/2023, Комиссия считает, что в случаях при передаче доступа к программе третьим лицам, ООО «Рапporto» остается лицом, за которым закреплен номер отправителя и который обеспечивает аудиозвонки или отправку смс-сообщений, так как изначально именно с ООО «Рапporto» и оператором связи ПАО «ВымпелКом» заключен договор на оказание услуг связи, таким образом ООО «Рапporto» является рекламодателем.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В свою очередь, ООО «Стрим», ООО «Зетта Страхование», ПАО «МТС» также являются рекламодателями наряду с другими участниками цепочки, в силу заключенных договорных отношений на предоставление возможного доступа для осуществления аудиозвонков или передачи рекламных смс-сообщений.

ООО «Зетта Страхование» так же является рекламопроизводителем.

В связи с тем, что в материалах дела от Заявителя не поступала информация о повторности направления рекламной информации с телефонного номера с буквенным обозначением «Zetta», то Комиссия считает возможным предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации не выдавать.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе», а также руководствуясь Правилами рассмотрения

антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую посредством рекламного смс-сообщения, с телефонного номера с буквенным обозначением «Zetta», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 18.05.2023.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

2023-3418