

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/18-1236/2019

«10» октября 2019г.

г. Кемерово

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

<...
> -

Заместителя
председателя
Комиссии:

<... временно исполняющей обязанности руководителя
> управления;
-

Членов Комиссии:

главного специалиста - эксперта отдела рекламы
недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
специалиста - эксперта отдела рекламы,
<... недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,
> -

рассмотрев дело № 042/05/18-1236/2019, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью Микрокредитная компания «Мирфин» (далее – ООО МКК «Мирфин», 652470, г. Анжеро-Судженск, улица Пушкина дом 11, ОГРН 1164205085945, дата присвоения ОГРН 26.12.2016, ИНН 4246021103, КПП 424601001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») в присутствии генерального директора ООО МКК «Мирфин» <...>, а также представителя ООО «Т2 Мобайл» <...> по доверенности № <...> от 22.05.2019,

УСТАНОВИЛА:

09.07.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение <...> (вх. от 09.07.2019 № 3564э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 08.07.2019 в 11 часов 13 минут посредством смс – сообщения, следующего

содержания:

- «Вам предодобрен заем. ООО МКК МИРФИН. Ул. Пушкина, 11. Т. +79530646555» от абонента MirFin на абонентский номер <...>, без согласия абонента.

Из ответа Общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл») следует, что вышеуказанное смс - сообщение было сформировано и направлено - ООО МКК «Мирфин» посредством услуги «SMS-Таргет».

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

31.07.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1236/2019 в отношении ООО МКК «Мирфин» и назначено к рассмотрению на 09.09.2019 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО МКК «Мирфин» заказным письмом с уведомлением о вручении.

26.08.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО МКК «Мирфин» (исх. б/н от 23.08.2019), из которых следует, что 21.06.2019 между ООО МКК «Мирфин» и ООО «Т2 Мобайл» был заключен договор об оказании услуги «SMS-Таргет». У ООО МКК «Мирфин», являющегося в соответствии с указанным договором Абонентом, нет технических средств для распространения смс – сообщений. В интерфейсе, предоставленном Оператором (ООО «Т2 Мобайл») Абоненту, Абонент (ООО МКК «Мирфин») может задать параметры рассылки, но распространить смс – сообщения ООО МКК «Мирфин» не может, в том числе, в силу того, что ООО МКК «Мирфин» не известны номера абонентов (пользователей услуг связи) получателей смс – сообщений ООО «Т2 Мобайл».

В смс – рассылке, осуществленной 08.07.2019 ООО МКК «Мирфин» были выбраны следующие параметры (таргеты):

- Цель – привлечение новых клиентов (при выборе цели – «привлечение новых клиентов», автоматически и обязательным становится условие – «сообщения будут отправлены только абонентам Теле2, добровольно давшим свое согласие на получение рекламной смс – рассылки»);

- Соблюдать согласие на осуществление рассылки – да;

- Тип сообщения – смс;

- Имя отправителя – MirFin;

-Тест сообщения – Вам предодобрен заем. ООО МКК МИРФИН ул. Пушкина, 11, т. 79530646555;

- Получатели рассылки – абоненты Теле2;
- Место получения – карты – Кемеровская область;
- Возраст – от 25 до 100 лет;
- Геозоны – г. Анжеро – Судженск, пер. Электрический, ул. Ленина, ул. Солнечная, ул. Желябова, пр. Октябрьский;
- Условие пребывания в геоzone – появление абонента в заданной зоне;
- Период рассылки – с 08.07.2019 по 09.07.2019г.;
- Расписание: пн. 11.00-15.00, вт. 10.00-15.00;
- Количество дней – 2;
- Количество абонентов получателей – 3000.

На этом действия ООО МКК «Мирфин» по отправке смс – сообщений 08.07.2019 закончились, а действия по непосредственному доведению смс – сообщений до их конечных получателей осуществлены Оператором (ООО «Т2 Мобайл»), именно у Оператора есть все технические средства для рассылки сообщений, для определения конкретного абонента в соответствии с заданными ООО МКК «Мирфин» параметрами, а именно нахождение этого абонента в заданной зоне, в заданный день, в заданное время. Кроме того, ООО МКК «Мирфин» сформировало задание для Оператора с обязательным условием, а именно осуществить отправку смс – сообщений по клиентской базе Оператора, то есть абонентам, являющимися абонентами Оператора и предоставившими Оператору согласие на получение рекламы третьих лиц.

Также к своим письменным пояснениям ООО МКК «Мирфин» прилагает копию истории (отчета) рассылки, из которой видно, что рассылка была создана 03.07.2019, началась 08.09.2019, количество отправленных смс – 260 штук, также видно список этих 260 номеров и видно, что ООО МКК «Мирфин» в отчете доступны только последние 4 цифры номеров получателей смс - сообщений, в частности абонентский номер <...> на который поступило спорное смс – сообщение изображен в виде xxxxxx<...>, из чего следует, что даже после доставки смс – сообщения абоненту – получателю ООО МКК «Мирфин» номер по-прежнему остается неизвестен.

09.09.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1236/2019 в присутствии генерального директора ООО МКК «Мирфин» <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения, а также дополнительно пояснила, что смс – сообщения были направлены ООО «Т2 Мобайл» по клиентской базе ООО «Т2 Мобайл», абоненты данной базы ООО МКК «Мирфин» не известны, следовательно, получить их согласие на получение рекламы ООО МКК «Мирфин» не представляется возможным.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения генерального директора ООО МКК «Мирфин» Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств, а также в связи с необходимостью привлечения

ООО «Т2 Мобайл» (ИНН 7743895280, ОГРН 1137746610088, КПП 775101001, дата присвоения ОГРН 18.07.2013, юридический адрес: 108811, г. Москва, поселение Московский, Киевское шоссе, 22-й километр, домовладение 6, строение 1, этаж 5, комната 33) в качестве лица, располагающего сведениями о распространении вышеуказанной рекламы.

Определением от 09.09.2019 рассмотрение дела № 042/05/18-1236/2019 было отложено на 10.10.2019 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО МКК «Мирфин», ООО «Т2 Мобайл» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

10.10.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 07.10.2019 № Исх/2420.00/1012-19), из которых следует, что отправка смс – сообщения абоненту <...> от отправителя «MirFin» осуществлялась в рамках подключенной абонентом 8-950-270-60-93 (ООО МКК «Мирфин») услуги «SMS-Таргет». Условия оказанной услуги «SMS-Таргет» размещены на сайте <https://kuzbass.tele2.ru/api/media/content?contentId=m2080052>.

При подключении услуги «SMS-Таргет» ООО МКК «Мирфин» было ознакомлено с условиями предоставления данной услуги, а также выразило согласие на условия предоставления услуги «SMS-Таргет» (далее – Условия), что подтверждается заявлением о подключении услуги от 24.05.2018, имеющимся в материалах данного дела.

В соответствии с пунктом 1.5 Условий услуга «SMS-Таргет» - это деятельность оператора, состоящая в предоставлении абоненту доступа к Интерфейсу, обеспечивающему возможность формирования и отправки Абонентом с именем отправителя сообщений адресатам, доставке отправленных абонентом сообщений до оборудования оператора (смс – центр).

В рамках оказания услуги «SMS-Таргет» ООО МКК «Мирфин» присвоены учетные данные (логин и пароль), посредством которых ООО МКК «Мирфин» получило доступ в Интерфейс для пользования и управления услугой «SMS-Таргет». При этом в силу положений пункта 1.9 Условий под Интерфейсов понимаются программные и/или технические средства, предназначенные для доступа, пользования и управления абонентом услугой через сайт оператора в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу target.tele2.ru.

Из Условий следует, что при пользовании услугой «SMS-Таргет» абонент самостоятельно создает рассылку через Интерфейс, формирует текст смс – сообщения, а также осуществляет выбор клиентской базы, по которой впоследствии осуществляет рассылку.

В соответствии с пунктами 1.12, 1.13 Условий абонент имеет возможность осуществлять рассылку как по своей клиентской базе, так и по клиентской базе, сформированной оператором из абонентских номеров адресатов, являющихся абонентами оператора и предоставивших свое согласие на получение рекламы третьих лиц. Оператор, в свою очередь, обеспечивает функционирование Интерфейса и доставку сформированных и отправленных абонентом сообщений, а

также предоставляет услуги по аналитической выборке абонентов клиентской базы Tele2.

03.07.2019 ООО МКК «Мирфин» создало рассылку через Интерфейс в рамках подключенной услуги «SMS-Таргет». При этом ООО МКК «Мирфин» самостоятельно сформировало текст смс – сообщения, задало параметры рассылки и выбрало в качестве адресатов клиентскую базу Tele2 с заказом дополнительной опции по аналитической выборке тех, кто соответствует определенным критериям. Со своей стороны ООО «Т2 Мобайл» произвело соответствующую выборку среди своих абонентов, сформировав перечень адресатов для рассылки ООО МКК «Мирфин», выразивших свое согласие на получение рекламы третьих лиц.

Поскольку абонент Tele2 <...> соответствовал установленным критериям и имелось его письменное согласие на получение рекламной рассылки от ООО МКК «Мирфин», данный абонент был включен в перечень адресатов для рассылки ООО МКК «Мирфин».

В рамках рассмотрения данного дела ООО «Т2 Мобайл» также представлена копия согласия абонента <...> – <...> (который является заявителем по данному делу) на получение рекламной рассылки на номер <...> от ООО МКК «Мирфин» (ОГРН 1164205085945).

10.10.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1236/2019 в присутствии генерального директора ООО МКК «Мирфин» <...>, а также представителя по доверенности ООО «Т2 Мобайл» <...>, которые поддержали представленные ранее письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

09.07.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение <...> (вх. от 09.07.2019 № 3564э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 08.07.2019 в 11:13 посредством смс – сообщения, следующего содержания: «Вам предодобрен заем. ООО МКК МИРФИН. Ул. Пушкина, 11. Т. +79530646555» от абонента MirFin на абонентский номер <...>, без согласия заявителя.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Следовательно, распространение ООО МКК «Мирфин» рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Вместе с тем, в рамках рассмотрения данного дела ООО «Т2 Мобайл» представлена копия согласия от 01.08.2018г. абонента <...> – <...> (который

является заявителем по данному делу) на получение рекламной рассылки на номер <...> от ООО МКК «Мирфин» (ОГРН 1164205085945).

В связи с тем, что в материалы дела были представлены документы, подтверждающие, что абонент выразил свое согласие на получение рекламных смс – сообщений, признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО МКК «Мирфин» отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 042/05/18-1236/2019 в отношении Общества с ограниченной ответственностью Микрокредитная компания «Мирфин» (652470, г. Анжеро-Судженск, улица Пушкина дом 11, ОГРН 1164205085945, дата присвоения ОГРН 26.12.2016, ИНН 4246021103, КПП 424601001) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.