

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

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/18-527/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламных сообщений на телефонный номер заявителя <...> без предварительного его согласия посредством смс-сообщений без предварительного его согласия, что содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступило обращение <...> (вх. № 489/ж от 18.01.2022) по факту распространения рекламных сообщений на мобильный номер заявителя (<...>) с буквенных номеров «<...>» <...> в <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, «<...>»<...> в <...>, «<...>»<...> в <...>, <...> в <...>, <...> в <...>, «<...>»<...> в <...>, «<...>»<...> в <...>, <...> в <...>, «<...>»<...> в <...>, «<...>»<...> в <...>.

Факт поступления смс-сообщений подтверждается скриншотами и детализацией по абонентскому номеру.

Смс-сообщения поступили с буквенных номеров «<...>», «<...>», «<...>», «<...>», «<...>», «<...>», «<...>». Скриншоты представлены ниже.

1. «<...>» <...> в <...>, <...>, <...>, <...>.

<...>

2. «<...>»<...> в <...>.

<...>

3. «<...>»<...> в <...>, <...> в <...>, <...> в <...>.

<...>

4. «<...>»<...> в <...>.

<...>

5. <...> в <...>, <...> в <...>.

<...>

6. «<...>»<...> в <...>.

<...>

7. «<...>»<...> в <...>.

<...>

Номер телефона Заявителя принадлежит сотовому оператору ПАО «Вымпелком».

Управлением был отправлен запрос в ПАО «Вымпелком», для установления владельцев буквенных

номеров, с которых были направлены смс рекламного характера.

Согласно ответу ПАО «Вымпелком» вышеуказанные буквенные номера принадлежат ООО «Раппорто» на основании договора №557898576 от 01.05.2015 года.

Управлением был отправлен запрос в ООО «Раппорто», для установления владельцев буквенных номеров, с которых были направлены смс рекламного характера.

Согласно информации представленной ООО «Раппорто» сообщения от имен отправителя «<...>», «<...>», «<...>», «<...>» были направлены через технические средства ООО «Раппорто» (далее – Агрегатор). Заказчиком по договору №СТ-0109/20 от 08.10.2020 является ООО «Стрим» (ИНН ИНН 7705893691, 115432, г. Москва, проезд Проектируемый 4062-й, д. 6, стр. 2, ком. 22).

Заказчиком смс-сообщений от имен отправителя «<...>», «<...>» является ООО «Уралинновация» (ИНН 6670442252, 143026, г. Москва, территория инновационного центра «Сколково», ул. Бульвар Большой, д. 42, стр. 1, этаж 4, пом. 1463, раб. 1).

В соответствии с п. 2.1. Договора Агрегатор за обусловленную плату предоставляет Заказчику доступ к системе Rapporto, обеспечивающей формирование, планирование, доставку до Абонентов различных смс-рассылок, управление ими и пр., а также услуги по осуществлению информационно-технического обслуживания: обработке трафика и разделению (сепарации) его по операторам и др.

В рамках договора Заказчик выполняет присоединение Комплекса Заказчика к системе, при этом формирование текста сообщения и создание списков телефонных номеров/адресов абонентов/получателей для отправки/доставки сообщений производится Заказчиком 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).

Заказчик обязан в случаях, предусмотренных законом, гарантировать получение Клиентами от абонента/получателя продувательного 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).

Более того, Заказчик обязан не отправлять через систему спам-сообщения (п.3.3.7).

ООО «Раппорто» осуществляет лицензионную деятельность по оказанию телематических услуг связи, создавая сеть связи и поддерживая работу данной сети связи и является поставщиком услуг связи.

На основании вышеизложенного Комиссия прекращает рассмотрение дела в отношении ООО «Раппорто» и привлекает к участию в рассмотрении дела ООО «Стрим», ООО «Уралинновация».

Согласно письменным пояснениями ООО «Уралиновация», смс-сообщения от имен отправителя «<...>», «CREDHUB.ru» были направлены через технические средства ООО «Уралиновация» (далее — «Агрегатор») Заказчиком по договору № 4/2021 об оказании услуг от 14 апреля 2021 года — ООО «Юстива» (далее — «Заказчик») (ОГРН: 1177847401500, ИНН: 7813295787, адрес: 129323, г. Москва, Лазоревый проезд дом 5 корпус 4, квартира 201).

В соответствии с разделом 1 Договора Агрегатор за обусловленную плату предоставляет Заказчику доступ к Системе Twin, расположенной по адресу <https://tcl.twin24.ai/login> обеспечивающей формирование, планирование, доставку до Абонентов голосовой и текстовых сообщений, управление ими и пр., а также услуги по осуществлению информационно-технического обслуживания: обработке трафика и разделению (сепарации) его по операторам, установление принадлежности абонентского номера какому-либо оператору по базе MNP (базе перенесенных номеров) , технической поддержке.

Согласно Договора формирование текста смс-сообщений и создание списка телефонных номеров Абонентов для отправки/доставки Сообщений производится Заказчиком в Системе самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства РФ и Правил

предоставления доступа к Системе (Приложение №1 к Договору) и не признается Сторонами услугой по настоящему Договору. Подписывая настоящий Договор, Заказчик гарантирует наличие согласий от Абонентов на получение ими коротких текстовых сообщений, рассылку по сети подвижной радиотелефонной связи (ст. 44.1. ФЗ «О Связи»). В случае направления Абонентам рекламных сообщений Заказчик также гарантирует наличие согласия Абонентов на получение ими рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи. Настоящим Заказчик гарантирует, что сообщения будут направляться только тем Абонентам, которые дали Заказчику предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение ими рекламы или информационных рассылок. (п.2.5. Договора).

ООО «Уралинновация» оказывает исключительно технологические услуги Заказчикам, по соединению их с различными Операторами связи, формирование текста смс-сообщений и списка номеров абонентов-получателей осуществляет непосредственный Заказчик смс-сообщения, поэтому именно он должен получать предварительные согласия абонентов на направление им смс-сообщений. Более того, ООО «Уралинновация», не осуществляет какого-либо взаимодействия с абонентами, а потому не имеет возможности получить их предварительные согласия.

Процесс прохождения смс-сообщения через платформу ООО «Уралинновация» заключается в преобразовании платформой первоначального вида смс-сообщений в иной технический формат, пригодный для передачи смс-сообщения на оборудование Оператора и дальнейшей его дешифровки. Таким образом, техническое устройство платформы ООО «Уралинновация» не позволяет Обществу проверять тексты смс-сообщений до их направления Заказчиком Оператору.

ООО «Уралинновация» включена в реестр аккредитованных организаций, осуществляющих деятельность в области информационных технологий (Приказ Минкомсвязи РФ №430 от 31.08.2020), осуществляет деятельность по разработке программного обеспечения, создавая программное обеспечение TWIN, поддерживая работу данного программного обеспечения, и, таким образом, является исключительно разработчиком программного обеспечения, который только обеспечивает подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы.

Согласно пояснениям ООО «Стрим», сообщения в адрес абонента были направлены 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 условиями Договора Исполнитель (ООО «Стрим») предоставляет Заказчику (заказу ПАО «МТС») услуги доступа к Системе, обеспечивающей формирование, планирование рассылки, отправку абонентам/пользователям различных сообщений и управление рассылкой сообщений.

В соответствии с 2.4 Договора формирование текстов сообщений и создание списков телефонных номеров/адресов абонентов/пользователей для отправки/доставки сообщений производится Заказчиком/Клиентом Заказчика в Системе самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства РФ и Правил предоставления доступа к Системе.

В соответствии с п.3.3. Договора Заказчик (ПАО «МТС») обязан:

- в обязательном порядке получить от абонента/пользователя предварительное согласие (в письменной или иной форме, выраженное посредством совершения абонентом/пользователем действий, однозначно идентифицирующих этого абонента/пользователя и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение Сообщения, оформленное надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством РФ) на получения сообщения;

- не рассылать с использованием Системы сообщения абонентам/пользователям без их предварительного согласия;

- не отправлять через Систему спам-сообщения.

Таким образом, ООО «Стрим» выполняет исключительно технические функции по обеспечению работоспособности Системы.

В соответствии с п.3.3.3. Договора ООО «Стрим» обратилось в ПАО «МТС» для получения копий документов, подтверждающих оформление согласия от абонента на получение рекламы посредством смс-сообщений, в ответ ПАО «МТС» направило копии ответов клиента ПАО «МТС» - ООО «ГИДФИНАНС».

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно части 1 статьи 18 Закона «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. 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.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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.

Согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушения части 1 статьи 18 несет рекламодатель.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, руководствуясь пунктом 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 г. №1922, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Рассмотрение дела №016/05/18-527/2022 отложить.

Назначить дело №016/05/18-527/2022 к рассмотрению на 22 июня 2022 г. в 11 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

ООО «Юстива», ПАО «МТС», ООО «ГИДФИНАНС» привлечь в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

ООО «Юстива», ПАО «МТС», ООО «ГИДФИНАНС» в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту to16@fas.gov.ru с дублированием to16-<...>@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

разрешение, согласие абонента с номером <...> (<...>) на получение рекламных сообщений от ООО «Юстива», ПАО «МТС», ООО «ГИДФИНАНС» (с приложением подтверждающих документов);

информацию о сфере деятельности ООО «Юстива», ПАО «МТС», ООО «ГИДФИНАНС»;

информацию о том, каким образом осуществлялись рекламные сообщения на номер абонента (кто утверждает текст и порядок рекламных сообщений с приложением соответствующих документов);

сведения о лице, утвердившем рекламную рассылку, пояснения лица;

информацию о хозяйствующем субъекте, являющегося фактическим заказчиком услуг по распространению рекламы, с приложением договоров и иных подтверждающих документов;

письменные объяснения по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно, согласно списку

запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер, указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт наложение административного штрафа, предусмотренную частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, обязательна.

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf Server». Вход в конференцию по ссылке: <...>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Информацию о невозможности участия посредством удаленного доступа необходимо сообщить до 20 июня 2022 года до 17:00.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)