Исх. №АЯ-08/3263 от 22.03.2021 г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении Законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

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

<…> – (должностное лицо)

рассмотрев материалы дела в отношении ООО «Севентех» (123007, г. Москва, Хорошевское шоссе, д. 32А, под. 9, эт. 4, оф. 415-1, ИНН 6316145067) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

Рассмотрение дела №016/05/18-40/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Севентех» было назначено на 17 марта 2021 года в 15 ч. 00 мин.

На заседание Комиссии 17 февраля 2021 года ООО «Севентех» представили ходатайство (вх.№1888 от 15.02.2021) о рассмотрении дела в отсутствии ООО «Севентех» и представили письменные пояснения согласно которым данная смс-рассылка была осуществлена через технические и программные средства по заказу ИП Постникова Анна Андреевна ИНН 773008399805, юр адрес <…> (далее – «Заказчик») в рамках исполнения Договора №СМС-56/20 от 11 июня 2020г. (далее по тексту – «Договор»). В соответствии с условиями Договора, заключенного между ООО «Севентех» и Заказчиком, Заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ (рассылка СМС-сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована без согласия абонентов и/или вводящая абонентов в заблуждение относительно характера таких СМС-сообщений или их отправителя), при этом ответственность за содержание СМС-сообщений в любом случае несет Заказчик (пункты 3.1.3, 3.1.4, 7.2 Договора). Согласно п.3.2.1 Договора Заказчик самостоятельно выбирает Имена отправителя для проведения СМС-рассылок абонентам.

Технологически Заказчик подключен к платформе ООО «Севентех» через протокол SMPP 3.4, который не подразумевает какую-либо проверку СМС-сообщений, их получателей, а только пересылает СМС-сообщения, сформированные Заказчиком по указанным Заказчиком в своих аппаратно-программных комплексах номерам. Рассылка всех СМС-сообщений инициируется Заказчиком, ООО «Севентех» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс-рассылки, а также иных характеристик рассылки СМС-сообщений, и выполняет исключительно технологическую функцию: предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам, при этом сообщения могут носить информационный, рекламный и любой другой характер. При этом ООО «Севентех» не знает и не может знать содержание рассылаемых сообщений ввиду части 2 ст. 23 Конституции Российской Федерации и ст. 63 Федерального закона от 07.07.2013 г. №126- ФЗ «О связи», которые защищают тайну переписки.

Деятельность ООО «Севентех» ведется в соответствии с лицензией на оказание телематических услуг связи № 176845 от 14.09.2018г. и заключается в приеме, обработке, хранении, передаче, доставке сообщений электросвязи (п. 32 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2013 г. №126-ФЗ «О связи») с использованием технологической системы (п. 24 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2013 г. №126-ФЗ «О связи»). При этом, в соответствии с пунктом 68 постановления Правительства Российской Федерации от 10.09.2007 № 575 «Об утверждении Правил оказания телематических услуг связи», оператор связи не несет ответственности за содержание информации, передаваемой (получаемой) абонентом и (или) пользователем при пользовании телематическими услугами связи. Кроме того, в соответствии с п. 2 письма Федеральной антимонопольной службы № АК/16266 от 28.04.2011, поставщик услуг связи (телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи),

который только обеспечил подключение к сети электросвязи и не осуществляет непосредственно распространение рекламы, рекламораспространителем не является.

Таким образом, ООО «Севентех» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс-рассылки, а также иных характеристик рассылки СМС-сообщений, выполняет исключительно технологическую функцию и не является рекламораспространителем в понимании Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», вследствие чего не может быть привлечено к ответственности за нарушение требований статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

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

В данном случае рекламораспространителем является ИП Постникова Анна Андреевна ИНН 773008399805, юр адрес <…>.

На заседание Комиссии 17 марта 2021 года ИП Постникова Анна Андреевна не явилась. Уведомление о вручении ИП Постниковой А.А. определения об отложении рассмотрения дела (исх. АЯ-08/1886 от 18.02.2021 г.) в Управление не вернулось.

В связи с необходимостью надлежащего уведомления лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения Закона «О рекламе», 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:

Отложить рассмотрение дела №016/05/18-40/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Назначить дело №016/05/18-40/2021 к рассмотрению на 28 апреля 2021 года в 15 ч. 30 мин. по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

ИП Постниковой Анне Андреевне в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на <…>) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

разрешение, согласие абонента с номером <…> на получение рекламных сообщений от ИП Постниковой А.А. (с приложением подтверждающих документов);

договор на оказание услуг связи, заключенный с абонента под номером <…>;

информацию о том, каким образом осуществлялась рассылка СМС-сообщений на номер абонента (кто утверждает текст и порядок СМС-рассылки с приложением соответствующих документов);

иные документы и сведения, относящиеся к данной СМС-рассылке (при наличии);

информацию о сфере деятельности ИП Постниковой А.А.;

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

В случае если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт административную ответственность, предусмотренную частью 6 статьи 19.8 Кодекса российской Федерации об

административных правонарушениях.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ попунктно, 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.

В целях профилактики и избегания распространения коронавирусной инфекции, явка ответчика, а также лиц, участвующих в деле, необязательна. Просим ответчика, а также лиц, участвующих в деле представить материалы по делу для рассмотрения Комиссией без участия сторон.

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