

Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми

Определение

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 011/05/18-45/2021

17 июня 2021 года

01/4397

№ 03-

г. Сыктывкар

ООО «СМС-центр»

Пресненская наб., д. 12,
оф. А35, г. Москва, 123112

ИП <...>

(по адресу)

<...>

(по адресу)

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

<...>;

рассмотрев дело № 011/05/18-45/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр», ОГРН 1117746756489, ИНН 7724805644, КПП 77030100, адрес места нахождения: 123112, г. Москва, наб. Пресненская, д. 12, офис А35 (далее – ООО «СМС-центр»), по факту распространения на абонентский номер <...> СМС-сообщений с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие заявителя, ИП <...>, ООО «СМС-центр», надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела;

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 03.12.2020 (вх. № С-317 от 04.12.2020) о распространении на его абонентский номер <...> следующих СМС-сообщений:

- 10.10.2020 в 19 часов 04 минуты следующего содержания: «Покажем как заработать в профессии! Заходите: <https://is.gd/P0X0PN>»;
- 11.10.2020 в 19 часов 05 минут следующего содержания: «Самый важный урок! Ваша персональная ссылка: <https://is.gd/Bn0JVQ>»;
- 13.10.2020 в 18 часов 55 минут следующего содержания: «Бонусный урок «копирайтер-маркетолог»! Сейчас: <https://is.gd/FIUCСу>»;

- 23.10.2020 в 18 часов 50 минут следующего содержания: «Начинаем трансляцию открытого урока! <https://bit.ly/39wDQgo>»;
- 20.11.2020 в 19 часов 05 минут следующего содержания: «Курс «Профессия :SMM-менеджер» стартовал! ЖМИ: <https://is.gd/el5zXF>»;
- 23.11.2020 в 19 часов 10 минут следующего содержания: «В 19-00 Мск начнем составлять ваш финансовый план! Заходите: <https://is.gd/LHHqsr>»;
- 26.11.2020 в 19 часов 12 минут следующего содержания: «Сегодня учимся искать заказчиков! Присоединяйтесь: <https://is.gd/UJh8VL>»;
- 03.12.2020 в 18 часов 30 минут следующего содержания: «SMM-менеджер! С нуля до миллионных доходов! ЖМИ: <https://is.gd/JZozsX>» (далее - рассматриваемые сообщения).

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № 011/05/18-45/2021 в отношении ООО «СМС-центр» (ОГРН 1117746756489, ИНН 7724805644) по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-05/556 от 26.01.2021.

Определением № 03-01/2790 от 20.04.2021 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечена индивидуальный предприниматель <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...> (далее – ИП <...>); в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых в ходе дела обстоятельствах, привлечено ООО «СМС-центр», ОГРН 1137847182857, ИНН 7810461041.

Как следует из письменных пояснений ООО «СМС-центр» (ОГРН 1137847182857, ИНН 7810461041), представленных в материалы рекламного дела, ООО «СМС-центр» предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям технический доступ к сервису SMSC.RU для самостоятельной передачи сообщений операторам связи с помощью различных протоколов передачи данных (SMPP, SMPT, HTTP, SOAP). Сервис SMSC.RU – совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих Обществу и позволяющих осуществлять маршрутизацию сообщений от заказчика рассылки до операторов связи. При этом ООО «СМС-центр» не определяет содержание и лиц-получателей сообщений, место и время передачи сообщений, не передает сообщения непосредственно абонентам и адресатам (потребителям информации), тем самым не преследует целей привлечения внимания к объекту рекламирования. Общество предоставляет технический канал для передачи сообщения от заказчика рассылки только к оператору связи, у ООО «СМС-центр» отсутствует техническая возможность передачи сообщения напрямую потребителю информации (абоненту). Набор текста сообщения и ввод телефонного номера абонента осуществляется заказчиком рассылки

самостоятельно.

Как пояснило ООО «СМС-центр» (ОГРН 1137847182857, ИНН 7810461041), СМС-сообщения, полученные абонентом <...> от буквенного номера «<...>», были переданы заказчиком рассылки – ИП <...> (далее – заказчик) через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг № 503413 от 15.06.2020 (далее – договор). В соответствии с договором ООО «СМС-центр» прямо запрещает заказчику отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента. Таким образом, ИП <...> самостоятельно осуществила отправку указанных СМС-сообщений (в том числе набор текста и ввод номера абонента, определение места и времени отправки) через выделенный доступ к технической платформе сервиса.

В силу п. 2.1 договора исполнитель (ООО «СМС-центр») предоставляет заказчику (ИП <...>) услуги доступа к Сервису SMSC.RU для самостоятельной отправки Сообщений из Личного кабинета, а также для интеграции сервисов заказчика для отправки и приёма Сообщений через API (далее – Услуги) в соответствии с Правилами предоставления Услуг, действующими Тарифами исполнителя.

В соответствии с п. 2.2 договора при пользовании Услугами заказчик самостоятельно без участия исполнителя формирует базу номеров Абонентов (адресов электронной почты) для рассылки Сообщений, определяет содержание Сообщений, производит набор текста и осуществляет рассылку Сообщений Абонентам и адресатам в соответствии с требованиями законодательства и условиями договора.

Согласно п. 3.2.5 договора заказчик обязан не использовать подключение к Сервису SMSC.RU для рассылки спама, для передачи Сообщений, которые не соответствуют требованиям законодательства РФ о рекламе.

Из письменных пояснений ИП <...> следует, что ею оказываются услуги посредством использования онлайн-платформы <https://getcourse.ru/> (далее – Платформа). Для того чтобы воспользоваться услугами, оказываемыми ИП <...>, пользователь должен зарегистрироваться на Платформе и создать личный кабинет. В личном кабинете пользователь вводит свои данные, а также соглашается либо отказывается от СМС-рассылки. В данном случае заявитель – <...> является заказчиком ИП <...> и, как следствие, пользователем Платформы. Заполняя в личном кабинете информацию о себе, он выбрал для статуса рассылок по СМС и электронной почте значение «все рассылки», тем самым совершил активное действие, которым согласился на СМС-рассылку (в материалы дела представлен соответствующий скриншот). Согласно данным, содержащимся в личном кабинете Платформы, <...> зарегистрирован на Платформе 18.05.2019; 21.09.2020 <...> зарегистрировался на бесплатный онлайн-курс «Копирайтер-маркетолог», состоящий из вебинаров (выступлений, проводимых онлайн в интерактивном режиме по

определённой тематике).

Из материалов рекламного дела следует, что ИП <...> инициировала отправку рассматриваемых сообщений, сформировала текст СМС-сообщений и самостоятельно выбрала адресата, на телефонный номер которого направила рассматриваемые СМС-сообщения.

ИП <...> указывает, что ею в адрес <...> рекламная рассылка не осуществлялась, в период с 21.09.2020 по 03.12.2020 заявителю направлялись уведомления о времени проведения бесплатных вебинаров, на которые он согласился; СМС-сообщения носили информационный характер о проводимых бесплатных вебинарах в рамках онлайн-курса «Копирайтер-маркетолог», в котором <...> принимал участие по своему желанию; на сегодняшний день СМС-рассылка <...> не осуществляется.

Согласно пояснениям ИП <...>, при регистрации на Платформе пользователь не обязан вводить свой номер телефона, введение такого номера является дополнительной функцией, регистрация возможна и без указания номера телефона. Введя номер телефона в личном кабинете на Платформе, пользователь самостоятельно выбирает статус для СМС-рассылок. Ниже окна для ввода номера телефона находится окно «статус подписки», имеющее три значения: «получать все сообщения», «без рассылок, только уведомления», «не присылать сообщения». Таким образом, <...> мог выбрать любое значение из предложенных, в том числе отказаться от рассылки.

Определениями № 03-01/2790 от 20.04.2021, № 03-01/3669 от 20.05.2021 Коми УФАС России запрашивало у <...> информацию, в том числе поясняющую, регистрировался ли <...> на онлайн-платформе <https://getcourse.ru/>, пользовался ли услугами ИП <...>.

Однако ни в сроки, указанные в определениях (до 18.05.2021, до 15.06.2021), ни на дату рассмотрения настоящего дела заявителем запрошенная информация не представлена.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, реклама – 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.

В силу ч. 1 ст. 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.

Согласно п. 3 ч. 2 ст. 2 Закона о рекламе данный Федеральный закон не

распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Отнесение информации к рекламе или иной информации осуществляется в каждом конкретном случае исходя из содержания такой информации и всех обстоятельств ее размещения.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия не находит достаточных оснований для признания рассматриваемых сообщений рекламой, поскольку усматривается, что сообщения носят справочно-информационный характер и не имеют в качестве основной цели продвижение товара (услуг) на рынке.

При таких обстоятельствах в ходе рассмотрения дела наличие фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не подтвердилось.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «а» пункта 40, пунктом 41 Правил, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 011/05/18-45/2021 в отношении ООО «СМС-центр» (ОГРН 1117746756489, ИНН 7724805644, КПП 77030100), ИП <...> (ОГРНИП, <...>, ИНН <...>) прекратить.

Председатель _____ <...>
Комиссии

Члены Комиссии _____ <...>

----- <...>