

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-129/2022

«18» мая 2022г.

г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии:

<...>-
заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

<...>-
начальника отдела рекламы и недобросовестной
конкуренции;

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

рассмотрев дело № 042/05/18-129/2022, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл», юридический адрес: 108811, г. Москва, 22-й километр Киевского шоссе, домовладение 6, строение 1, этаж 5, комнате 33, поселение Московский, ОГРН 1137746610088, Дата присвоения ОГРН 18.07.2013, ИНН 7743895280, КПП 775101001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ПАО «МТС» <...> (Доверенность от 03.12.2021 № 0145/21),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 30.11.2021, вх. от 01.12.2021 № 8126э, вх. от 23.12.2021 № 8739э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения на абонентский номер заявителя <...> без ее согласия следующего содержания:

03.12.2021 в 10 часов 03 минуты: «Займы от 20000 рублей за 15 минут! lk.izi-mani.ru/qka0t» от абонента izi-mani.ru.

В соответствии с письмом ФАС России от 14.06.2012 «О порядке применения статьи 18 ФЗ «О рекламе», с учетом обстоятельств дела в качестве рекламораспространителя может быть признано лицо, являющееся оператором связи, особенно в случае предоставления им иному лицу «короткого номера», предназначенного для одновременной массовой отправки sms-сообщений широкому кругу лиц.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщений на абонентский номер <...> заявитель не давал.

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.

01.02.2022 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-129/2022 в отношении ООО «Т2 Мобайл» и назначено к рассмотрению на 25.02.2022 в 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Т2 Мобайл» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.02.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 22.02.2022 № Исх/2420.00/148-22), из которых следует, что направление смс – сообщения 03.12.2021 в 10 часов 03 минуты от отправителя izi-mani.ru осуществлено ООО «Севентех» в рамках договора от 24.10.2018 № <...>.

Направление смс – сообщения 04.12.2021 в 12 часов 01 минуту, а также 21.12.2021 в 18 часов 48 минут осуществлялось ООО «СМС Трафик» в рамках договора от 01.06.2021 № <...>.

Смс – сообщения 20.12.2021 в 14 часов 19 минут, 02.12.2021 в 18 часов 06 минут были направлены ООО «СМС – центр» на основании договора от 01.06.2021 № <...>.

В соответствии с пунктом 3.2.8 указанных договоров Заказчик (ООО СМС – центр», ООО «Севентех», ООО «СМС Трафик») обязуется инициировать смс – рассылки с соответствующим сервисом или размещение сервисов только в отношении тех абонентов, которые выразили Заказчику или клиентам Заказчика свое согласие на получение сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

Согласно пунктам 6.1, 6.2, 6.4 указанных договоров, всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение сервисов (информации) в смс – сообщениях несет Заказчик, включая установление лица, в интересах которого осуществляется смс – рассылка. Заказчик несет ответственность за несоответствие содержания сервисов требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе ФЗ «О рекламе».

Смс – сообщения 21.12.2021 в 10 часов 02 минут, а также в 10 часов 03 минуты были направлены ООО «Гидфинанс» на основании договора об оказании услуг связи № <...>, в рамках предоставления услуги «SMS - Таргет».

Согласно пункту 3.5 «Условий предоставления услуги «SMS - Таргет», до отправки абонентом сообщений по клиентской базе абонента, абонент обязан получить надлежащим образом оформленное согласие от адресата и позволять достоверно установить его волеизъявление на получение сообщений об абонента. Использование услуги Абонентом для отправки сообщений по клиентской базе абонента, означает наличие у Абонента надлежащим образом оформленного согласия адресата на получение сообщений от абонента, предусмотренного пунктом 3.5 Условий.

25.02.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила следующее:

-отложить рассмотрение данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Т2 Мобайл» надлежащим (ООО Севентех», юридический адрес 125284, г. Москва, Хорошевское шоссе, д. 32А, под 9 Э 4, оф. 415-1, ОГРН 1096316004674, Дата присвоения ОГРН 18.06.2009, ИНН 6316145067, КПП 771401001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

-выделить из дела № 042/05/18-129/2022 в отдельное производство дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «СМС Трафик».

-выделить из дела № 042/05/18-129/2022 в отдельное производство дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «СМС - центр».

-выделить из дела № 042/05/18-129/2022 в отдельное производство дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «Гидфинанс».

Определением от 25.02.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 23.03.2022 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Севентех», ООО «Т2 Мобайл» заказными письмами с

уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.03.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Севентех» (исх. от 21.03.2022 № 1426), из которых следует, что смс – сообщение, поступившее 03.12.2021 в 10 часов 03 минуты с буквенного номера izi-man.ru было направлено через технические и программные средства по заказу ООО «Стрим» в рамках исполнения договора от 08.10.2020 № <...>.

В соответствии с условиями указанного договора, ООО «Стрим» обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ, при этом ответственность за содержание смс – сообщений, в любом случае, несет ООО «Стрим» (пункты 3.1.3, 3.1.4, 7.2 договора). Согласно пункту 3.2.1 договора ООО «Стрим» самостоятельно выбирает имена отправителя для проведения смс – рассылок абонентам.

ООО «Севентех» осуществляет только технологическую функцию, при которой смс – рассылка осуществляется автоматически через технические и программные средства по запросу ООО «Стрим».

Также ООО «Севентех» представило документы, в соответствии с которыми абонентский номер <...> внесен в «черный список».

Также ООО «Севентех» заявило ходатайство рассмотрению данного дела в отсутствие своего представителя.

23.03.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Севентех») надлежащим (ООО «Стрим», юридический адрес: 115432 г. Москва, Проектируемый 4062-й проезд, д. 6, стр. 2, ком. 22, ОГРН 1097746431903, Дата присвоения ОГРН 07.08.2009, ИНН 7705893691, КПП 772501001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 23.03.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 21.04.2022 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Стрим», ООО «Севентех» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

06.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Стрим» (исх. от 04.04.2022 № 31), из которых следует, что указанное смс – сообщение было направлено в рамках смс – рассылки, которая осуществлялась автоматически через комплекс оборудования и программного обеспечения ООО «Стрим» по заказу ПАО «МТС» на основании договора от 10.09.2015 № <...>.

В соответствии с условиями договора ООО «Стрим» предоставляет ПАО «МТС»

услуги доступа к системе, обеспечивающей формирование, планирование рассылки, отправку абонентам/пользователям различных сообщений и управление рассылкой сообщений.

В соответствии с пунктом 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 Российской Федерации и Правил предоставления доступа к системе.

В соответствии с пунктом 3.3 договора ПАО «МТС» обязано:

-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 Российской Федерации на получение 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, не участвует в определении содержания сообщений и перечня получателей/абонентов, которым сообщения направляются и, соответственно, не является в данном случае рекламораспространителем.

Также 06.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Стрим» (исх. от 32 от 04.04.2022) о рассмотрении данного дела в отсутствие представителя ООО «Стрим».

07.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Севентех» (исх. от 06.04.2022 № 1508) о рассмотрении данного дела в отсутствие представителя ООО «Севентех».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Стрим») надлежащим (публичное акционерное общество «Мобильные ТелеСистемы», адрес: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, 4, ОГРН 1027700149124, Дата присвоения ОГРН 22.08.2002, ИНН 7740000076, КПП 770901001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 21.04.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 было отложено на 18.05.2022 в 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ПАО «МТС», ООО «Стрим» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

16.05.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ПАО «МТС» (исх. № С 02/КТ-Б/48и), из которых следует, что буквенный идентификатор izi-man.ru в соответствии с договором об оказании услуг связи от 24.04.2021 № <...> и дополнительным соглашением от 24.04.2021 № 1 к данному договору присвоен ООО «Гидфинанс».

Согласно условий указанного договора ПАО «МТС» предоставляет ООО «Гидфинанс» услуги «OMNI - Трафик», предполагающие комплекс услуг, оказываемых на базе платформы «МТС OmniChannel», включающую в себя, в том числе, автоматическую передачу смс – сообщений об абонента к пользователю (пункт 1.3 дополнительного соглашения), а также осуществление технической маршрутизации сообщений для абонентов других сетей связи, имеющих соответствующие отношения с иными операторами связи/Партнерами, третьими лицами.

Согласно условий дополнительного соглашения ООО «Гидфинанс» до начала оказания услуг приняло на себя следующие обязательства:

- получить от пользователя (в данном случае абонента <...>) предварительное согласие на получение сообщений путем регистрации пользователя информационных системах абонента или заказа услуг абонента иным законным образом по усмотрению абонента (пункт 3.3.3 дополнительного соглашения);
- обеспечить наличие согласий от пользователей на получение ими сообщений – рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи, при необходимости получить иные согласия от пользователей, которые требуется оформлять надлежащим образом в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (пункт 3.3.14 дополнительного соглашения);
- самостоятельно определять содержание сообщений, формировать их текст, определять список пользователей и абонентских номеров для отправки сообщений/маршрутизации (пункт 3.3.17 дополнительного соглашения).

Таким образом, условия договора и дополнительного соглашения и их реализация предполагают, что ПАО «МТС» не осуществляет участия ни в определении получателя, ни в содержании передаваемой информации, ни времени отправки, ни круга получателей смс – рассылки, обеспечивая только техническую возможность маршрутизации сообщений от оборудования абонента/отправку этих сообщений до оборудования иного оператора связи/партнера/третьих лиц.

18.05.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 в присутствии представителя ПАО «МТС» Демидова А.С., который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ПАО «МТС») надлежащим (ООО «Гидфинанс», адрес: 443004, г. Самара, 6-я (СДТ Дубки тер.) Просека, д. 127, комната 1, ОГРН 1166313147934, Дата присвоения ОГРН 31.10.2016, ИНН 6319212219, КПП 631901001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с пунктами 32, 35, абзацем 2 пункта 38 Правил рассмотрения

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-129/2022 к рассмотрению на 02 июня 2022 года на 09 часов 10 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 09 часов 00 минут в каб. 316.

3. ООО «Гидфинанс» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 01 июня 2022 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

- свидетельство о государственной регистрации в качестве юридического лица;

- письменное согласие абонента <...> на получение рекламы посредством смс – сообщения, направленного 03.12.2021 в 10 часов 03 минуты от отправителя izi-mani.ru.

Дополнительно ООО «Гидфинанс» необходимо представить информацию о лицах, направивших вышеуказанные смс – сообщения (с приложением подтверждающих документов).

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Предупреждаем Вас, что непредставление или несвоевременное представление, а также предоставление запрашиваемых антимонопольным органом сведений в неполном объеме или в искаженном виде влечет административную ответственность в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: fo42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.