ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/18-1056/2019

«05» августа 2019г. 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: <…> - главного специалиста - эксперта отдела рекламы недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

<…> - специалиста - эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 042/05/18-1056/2019, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС-Центр» (далее - ООО «СМС-Центр», юридический адрес: 123112, г. Москва, Набережная Пресненская, дом 12, офис А35, ОГРН: 1117746756489, Дата присвоения ОГРН: 26.09.2011, ИНН: 7724805644, КПП: 770301001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение <…> (вх. от 12.04.2019 № 1856э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия заявителя на абонентский номер <…>, следующего содержания:

15.02.2019 в 17:52 «Ответ по выпуску кредитной карты: Одобрено!...» от абонента ibot;

15.02.2019 в 17:51 «Aleksandr, vam odobren zaim y Zaymigo…» от абонента Zaymigo.com;

15.02.2019 в 18:14 «Александр, получите 30т.р. на VISA…» от абонента SMSfinance.

Из ответа Публичного акционерного общества «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ПАО «МТС») следует, что смс - сообщения с буквенными идентификаторами ibot (15.02.2019 в 17:52), SMSfinance (15.02.2019 в 18:14), Zaymigo.com (15.02.2019 в 17:51) поступили на сервисную платформу ПАО «МТС» с последующей доставкой через смс-центр ПАО «МТС» на абонентский номер <…> от Общества с ограниченной ответственностью «Дэни колл» (далее - ООО «Дэни колл»). Данная смс-рассылка осуществлялась в соответствии с заключенным между ПАО «МТС» и ООО «Дэни колл» (агент) агентского договора № <…> от 01.12.2017. Предметом указанного договора является совершение агентом от имени и за счет ПАО «МТС» юридических и фактических действий по реализации комплекса мероприятий, направленных на поиск и привлечение заказчиков рассылки, заключение договоров с заказчиками рассылки на оказание услуг, связи обеспечение доступа заказчиками рассылки к смс - центру ПАО «МТС» через оборудование ПАО «МТС» для целей оказания ПАО «МТС» услуг связи.

Во исполнение условий вышеуказанного договора ООО «Дэни колл» от имени ПАО «МТС» заключен договор № MTC/SMS <…> от 12.12.2017 с ООО «СМС-Центр» (заказчик рассылки), предметом которого является оказание оператором заказчику рассылки услуг смс-рассылки. Согласно условиям указанного договора ООО «СМС-Центр» - заказчик рассылки принял на себя обязательства по получению предварительного согласия пользователей, на получение ими коротких текстовых сообщений - рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи.

01.07.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1056/2019 в отношении ООО «СМС - Центр» и назначено к рассмотрению на 05.08.2019 в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС - Центр» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

30.07.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС – Центр» (исх. № 0718/19 от 19.07.2019), из которых следует, что ООО «СМС – Центр» оказывает услуги на основании лицензии на право оказания телематических услуг связи № <…> от 26.01.2017. ООО «СМС – Центр» предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям технический канал в сервисе SMSC.RU для передачи сообщений операторам связи с помощью различных протоколов передачи данных.

Смс – сообщение на абонентский номер <…> с буквенного номера «ibot» было отправлено обществом с ограниченной ответственностью «Инфобот» (далее – «Инфобот») через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг № <…>.

В соответствии с указанным договором ООО «СМС – Центр» прямо запрещает ООО «Инфобот» отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента. В

соответствии с пунктом 3.2.1 указанного договора ООО «Инфобот» обязуется соблюдать требования ФЗ «О рекламе». Пунктом 3.2.5 договора установлен запрет на использование подключения к Сервису SMSC.RU для организации спама.

В соответствии с пунктом 6.4 договора ответственность за содержание смс – сообщений и присваиваемое имя отправителя несет ООО «Инфобот». ООО «СМС – Центр» обеспечивает доступ к сервису SMSC.RU и обязано передавать сообщения в их неизменном содержании и объеме, в связи с этим ответственность за включение в сообщения сведений о данных, противоречащих законодательству, возлагается на ООО «Инфобот».

Вместе с тем, от имени ООО «СМС Центр» в адрес ООО «Инфобот» был направлен запрос о предоставлении информации с пояснениями, а также сведений о наличии от абонента <…> согласия на получение информационных смс – рассылок на что ООО «Инфобот» было представлено согласие от абонента <…> – <…>, на получение смс – сообщений на указанный мобильный телефон для информирования о поступлении новых товаров и услуг, оповещения о проводимых акциях, мероприятиях, скидках, их результатах и.т.п.

05.08.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1056/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС – Центр», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение <…> (вх. от 12.04.2019 № 1856э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщений без согласия заявителя на абонентский номер <…>, следующего содержания:

15.02.2019 в 17:52 «Ответ по выпуску кредитной карты: Одобрено!...» от абонента ibot;

15.02.2019 в 17:51 «Aleksandr, vam odobren zaim y Zaymigo…» от абонента Zaymigo.com;

15.02.2019 в 18:14 «Александр, получите 30т.р. на VISA…» от абонента SMSfinance.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

В материалы дела № 042/05/18-1056/2019 ООО «СМС – Центр» представило полученную от ООО «Инфобот» копию согласия на осуществление отправки смс - сообщений, заполненную заявителем с указанием номера телефона <…> в целях осуществления отправки смс – сообщений для информирования о поступлении

новых товаров и услуг, оповещения о проводимых акциях, мероприятиях, скидках, их результатах и.т.п.

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 «СМС - Центр» 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 № 042/05/18-1056/2019 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СМС-Центр» (юридический адрес: 123112, г. Москва, Набережная Пресненская, дом 12, офис А35, ОГРН: 1117746756489, Дата присвоения ОГРН: 26.09.2011, ИНН: 7724805644, КПП: 770301001) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.