

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА

ПО ДЕЛУ № 054/05/18-295/2022

«17» июня 2022 г.
Новосибирск

Г.

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

....

рассмотрев дело № 054/05/18-295/2022, возбужденное по факту распространения смс-сообщения 21.12.2021 в 13:25 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: zaemy24.ru, следующего содержания: «По заявке 5091 одобрена сумма 32000 руб – krdx.ru/jRP4VTQ», с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»)

в отсутствие: заявителя – физическое лицо (не явился, уведомлен надлежащим образом),

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Квазар Лимитед» (ИНН 7743181776, ОГРН 5167746330770), ИП Постниковой А.А. (ИНН 773008399805),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 22634э от 23.12.2021г.) о нарушении Закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс-сообщения 21.12.2021 в 13:25 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: zaemy24.ru, следующего содержания: «По заявке 5091 одобрена сумма 32000 руб – krdx.ru/jRP4VTQ». Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось.

По указанному факту возбуждено данное дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно 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.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица

и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемое смс-сообщение направлено на привлечение внимания к займу. Следовательно, информация, полученная заявителем посредством рассматриваемого смс-сообщения, является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования является заем.

Согласно 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. 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.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 434/22 от 14.02.2022г.), по результатам проверки установлено, что 21.12.2021г. в 13:24 поступило входящее смс-сообщение на абонентский номер заявителя <...> от отправителя: zaemy24.ru, данную рассылку осуществляло АО «Загрузка», по договору №217/SMS-BULK от 01.06.2015г. (далее – Договор).

Согласно п. 3.2.8 Договора АО «Загрузка» обязуется инициировать смс-рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов исполнителей, которые выразили АО «Загрузка» или клиенту Общества свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действий однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

14.03.2022г. в ответ на Определение о возбуждении дела № 054/05/18-295/2022 от 24.02.2022г. АО «Загрузка» представлено ходатайство о продлении срока предоставления сведений (вх. № 2290-ЭП/22).

15.03.2022г. в адрес Новосибирского УФАС России поступил ответ от АО «Загрузка» (вх. № 2383-ЭП/22), согласно которому рассматриваемое смс-сообщение было направлено в рамках исполнения договора № СМС-10/17 от 01.03.2017г. (далее – Договор) между АО «Загрузка» и ООО «Рапporto».

В соответствии с условиями Договора ООО «Раппорто» поручает, а АО «Загрузка» берет на себя обязательства по предоставлению ООО «Раппорто» услуг по доступу к коммуникационной платформе АО «Загрузка» для технологического осуществления передачи телематических электронных сообщений, содержащих информационные и/или рекламные материалы ООО «Раппорто» либо клиента ООО «Раппорто», формируемых и отправляемых ООО «Раппорто», для дальнейшей отправки смс-сообщений ООО «Раппорто» абонентам, а также услуги по оказанию информационно-технического обслуживания (п.2.1.; 2.1.1.; 2.1.2. Договора).

Согласно п.3.1.3. Договора в редакции п.5 Дополнительного соглашения №9 от 01.08.2019 к Договору ООО «Раппорто» обязуется самостоятельно определять объект (предмет) рассылки, а также содержание сообщения, получателя, время рассылки.

16.05.2022г. в адрес Новосибирского УФАС России поступил ответ от ООО «Раппорто» (вх. № 6689-ЭП/22), согласно которому рассматриваемая смс-рассылка осуществлялась в рамках исполнения договора № СМС-19/21р от 01.05.2021 (далее – Договор), заключенного между ООО «Раппорто» и ООО «Квазар Лимитед».

Согласно п.2.1. Договора ООО «Раппорто» за обусловленную плату предоставляет ООО «Квазар Лимитед» 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, установление принадлежности абонентского номера к какому-либо оператору по базе MNP (базе перенесенных номеров), технической поддержке.

Формирование текста смс-сообщений и создание списка телефонных номеров абонентов для отправки/доставки смс-сообщений производится ООО «Квазар Лимитед» в системе самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства РФ и правил предоставления доступа к системе и не признается сторонами услугой по настоящему Договору (п.2.3. Договора).

Кроме того, подписывая данный договор, ООО «Квазар Лимитед» 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 ООО «Квазар Лимитед» гарантирует наличие согласия абонентов на получение ими рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи. ООО «Квазар Лимитед» гарантирует, что смс-сообщения будут направляться только тем абонентам, которые дали ООО «Квазар Лимитед» предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение ими рекламы или информационных смс-рассылок по сетям электросвязи (п.2.5. Договора).

ООО «Квазар Лимитед» представило в Новосибирское УФАС России следующие пояснения (вх. № 7620-ЭП/22 от 27.05.2022г.), 01.04.2021г. между ИП Постниковой А.А. и ООО «Квазар Лимитед» был заключен Договор оказания услуг № 0104-21 (далее – «Договор»).

Согласно п.3.3.2 Договора ИП Постникова А.А. обязуется самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке предварительно получить от абонента, на мобильный

терминал/электронный почтовый ящик которого планируется отправка сообщений, согласие, выраженное посредством совершения абонентом действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщения. Сообщение считается отправленным без предварительного согласия абонента, если ИП Постникова А.А. не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно п.7.2 Договора ООО «Квазар Лимитед» не несет ответственности за содержание сообщений. ООО «Квазар Лимитед» обеспечивает пропуск через свою систему сообщений без проверки и редактирования и без изменения содержания и объема. Полную ответственность за содержание, достоверность, полноту, законность информации в сообщениях и присваиваемый адрес отправителя несет ИП Постникова А.А., при чем Постникова А.А. обязуется самостоятельно решать все вопросы, связанные с происхождением и содержанием данной информации. ИП Постникова А.А. обеспечивает защиту ООО «Квазар Лимитед» от любых исков, административных и судебных разбирательств, претензий со стороны государственных (надзорных) органов, абонентов, операторов связи и иных третьих лиц, связанных с нарушением ИП Постниковой А.А. обязательств, установленных данным Договором, в том числе, вследствие отсутствия документов, подтверждающих предварительное согласие абонентов на получение сообщений.

27.05.2022г. ИП Постниковой А.А. в адрес Новосибирского УФАС России был представлен ответ (вх. № 7600-ЭП/22), согласно которому личные данные были введены заявителем <...> на сайте <https://zaemy24.ru>. ИП Постниковой А.А. было приложено согласие заявителя на обработку персональных данных.

Комиссия Новосибирского УФАС России принимает доводы ИП Постниковой А.А., согласно которым распространение рекламы 21.12.2021 в 13:25 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: zaemy24.ru, осуществлялось при наличии предварительного согласия абонента, предусмотренного ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

При этом, на момент возбуждения дела и рассмотрения Комиссией Новосибирского УФАС России в адрес ИП Постниковой А.А. отзыв согласия на получение рекламы посредством смс-сообщений от заявителя не поступал.

Наличие нарушения ч.1 ст.18 Закона «О рекламе» в действиях ИП Постниковой А.А. Комиссией Новосибирского УФАС России не установлено.

Руководствуясь п.п.а) п.40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Рассмотрение дела № 054/05/18-295/2022 прекратить в связи с неподтверждением

в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» в действиях ИП Постниковой А.А.