

Исх.№ АЯ-08/7692 от 28.06.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/18-762/2021 в отношении ООО «СМС.РУ» (ИНН 7713461582, адрес: 127422, город Москва, Тимирязевская улица, дом 5/14, квартира 99) и ООО «Тандем Трэк» (ИНН 7713743650, адрес: 141411, г. Москва, Ленинградское ш., д. 290а стр. 5) 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:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Далее - Управление) поступило обращение <...> (вх. №3264/ж от 16.03.2021 г.) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно: <...>, поступили СМС сообщения рекламного характера 25 февраля 2021 года, 26 февраля 2021 года, 27 февраля 2021 года, 02 марта 2021 года с текстом: «<...>», «<...>», «<...>», «<...>».

СМС рекламного характера поступали с буквенного номера: <...>.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Управлением был направлен запрос в адрес мобильного оператора ПАО «ВымпелКом» для установления владельца номера с которого были отправлены СМС рекламного характера.

Согласно ответу на вышеуказанный запрос, распространение указанного сообщения осуществлено ПАО «ВымпелКом» на основании договора оказания услуг связи Билайн № 572561248 от 22.09.2015 года, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «СМС-Центр». Согласно условиям указанного договора, дополнительных соглашений ПАО «ВымпелКом» (Оператор) предоставило ООО «СМС-Центр» услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц, являющихся партнерами ООО «СМС-Центр».

Согласно п. 4.2. Дополнительного соглашения («СМС-Центр») осуществляет

рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили Абоненту и/или Партнерам свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Вместе с тем, Управлением был направлен запрос в адрес ООО «СМС-Центр». Согласно ответу ООО «СМС-Центр», 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). Перечень лиц (абонентов), которым будет осуществляться рассылка СМС – сообщений, набор текста сообщения и ввод телефонного номера абонента осуществляется Заказчиком рассылки самостоятельно без участия Исполнителя.

Таким образом, взаимоотношений с заявителем, которому принадлежит номер телефона <...>, ООО «СМС-центр» не имеет. СМС-сообщения на номер <...> от буквенного номера «<...>» были переданы Заказчиком рассылки ООО «СМС.РУ» через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг от № <...> от 29.09.2018г.

Согласно пояснением ООО «СМС.РУ», СМС-сообщение направлялось по заказу ООО «Тандем Трэк», однако договор, заключенный между ООО «Тандем Трэк» и ООО «СМС.РУ» предоставлен не был.

Вместе с тем, ООО «СМС-центр» предоставил пояснения ООО «Тандем Трэк» согласно которым, номер заявителя <...> не включен в список рассылки и информация рекламного характера, которая подпадает под действие закона «О рекламе», абоненту не направлялась. Данная информация была направлена абоненту в связи с оформлением заявки, является элементом «деловой переписки», и информирует его о условиях договора. Оставив заявку на сайте ООО «Тандем Трэк», абонент соглашается на получение писем, информационных писем и смс-сообщений. Вся информация размещена на сайте ООО «Тандем Трэк». Кроме того, ООО «Тандем Трэк» прилагает актуальную редакцию согласия абонента, однако подтверждение о согласии на обработку персональных данных <...>. приложено не было.

На основании изложенного следует, что рекламодателем и рекламопроизводителем является ООО «Тандем Трэк», рекламораспространителем - ООО «СМС.РУ».

Согласно части 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

В соответствии с частями 7, 8 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, а также рекламопроизводитель, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Распространяемая СМС-реклама, с текстом: «<...>», «<...>», «<...>», «<...>», что подтверждает заинтересованность лица в предоставлении услуг по перевозкам автомобилей.

Рекламодателем и рекламопроизводителем является ООО «Тандем Трэк» (ИНН 7713743650, адрес: 141411, г. Москва, Ленинградское ш., д. 290а стр. 5).

Рекламодателем является ООО «СМС.РУ» (ИНН 7713461582, адрес: 127422, город Москва, Тимирязевская улица, дом 5/14, квартира 99).

В ходе рассмотрения настоящего дела у ООО «Тандем Трэк» были запрошены дополнительные пояснения по обстоятельствам, изложенных в заявлении <...>, а также запись звонка.

Согласно поступившим пояснения ООО «Тандем Трэк», абонент с номером телефона <...> не находится в базе рассылок, клиенты заполняют анкету и согласие на обработку персональных данных. Абонент с номером телефона <...> (далее – абонент), самостоятельно совершил звонок в компанию и интересовался относительно условий предоставления услуг. Перед звонком абонент информируется о том, что, продолжая разговор абонент соглашается на получение смс - сообщений. В разговоре менеджер <...>, который общался с абонентом уточнил, что абоненту будет назначен менеджер и сообщил, что будет

отправлено смс - сообщение. Абонент согласился и поблагодарил за информацию, далее абоненту не направлялась информация рекламного характера, а направлялась исключительно информация, являющаяся элементом деловой переписки в связи с обращением в компанию. Кроме того, ООО «Тандем Трэк» предоставил запись телефонного разговора с абонентом <...> от 25.02.2021 г. в 18:22, а также изображение карточки сделки, которая подтверждает поступление входящего звонка 25.02.2021 г. в 18:22 с длительностью 04 мин. 40 сек.

Также, Комиссия прослушала аудиозапись разговора, предоставленного ООО «Тандем Трэк», с текстом: «<...>». Также, в конце записи заявитель продиктовал поступившие на личный номер СМС-сообщения: «<...>».

Таким образом, поступившие в адрес заявителя СМС сообщения являются частью деловой переписки, на получение которых абонентом было дано согласие.

Исходя из находящихся в материалах дела документов, Комиссия Татарстанского УФАС России не обнаружила признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Рассмотрение дела №016/05/18-762/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Тандем Трэк» и ООО «СМС.РУ» было назначено на 09 июня 2021 года.

В соответствии с абзацем «а» пункта 40 Постановление Правительства РФ от 24.11.2020 №1922 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 31 настоящих Правил.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

Определила:

Производство по делу №016/05/18-762/2021 прекратить.

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)