

РЕШЕНИЕ

«01» октября 2020г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области 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;

ведущего специалиста-эксперта отдела

<...> рекламы и

>-

недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-2294/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (далее - ООО «СМС-центр», юридический адрес: 123112, г. Москва, Пресненская набережная, 12, оф. А35, ИНН 7724805644, ОГРН 1117746756489, дата присвоения ОГРН 26.09.2011, КПП 770301001) при распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

13.12.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 13.12.2019 № 7418э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения без согласия заявителя следующего содержания:

11.12.2019 в 16 часов 16 минут: «Новогодние кредиты в АО Кузнецкбизнесбанк kbb.ru/action/ ГенЛиц № 1158» от абонента КВВ на абонентский номер <...>.

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

23.12.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-2294/2019 в отношении ООО «СМС-центр» и назначено к рассмотрению на 28.01.2020 в 08 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).

28.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС-центр», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 28.01.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 было отложено на 05.03.2020 в 08 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).

10.02.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-центр» (исх. от 27.01.2020 № 269/20), 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.

Сервис SMSC.RU - совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих ООО «СМС-центр» и позволяющих осуществлять передачу сообщений от инициатора рассылки до операторов связи. При этом ООО «СМС-центр» не определяет ни содержание сообщений, ни круг лиц - получателей сообщений, ни место и время распространения сообщений, не доводит сообщение до потребителей информации, не преследует цель привлечения внимания к объекту рекламирования. ООО «СМС-центр» 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.

Вышеуказанное смс - сообщение было отправлено обществом с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее - ООО «СМС Трафик») через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг от 01.01.2017 № 125899. В соответствии с данным договором ООО «СМС - центр» прямо запрещает ООО «СМС Трафик» отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента.

В соответствии с пунктом 3.2.1 договора ООО «СМС Трафик» обязано соблюдать требования законодательства Российской Федерации (в том числе ФЗ «О рекламе»). Пунктом 3.2.5 договора установлено, что ООО «СМС Трафик» обязуется не использовать подключение к сервису SMSC.RU для организации спама. В соответствии с пунктом 6.4 договора ответственность за содержание сообщений и присваиваемое имя отправителя несет ООО «СМС Трафик». 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 и данных, противоречащих действующему законодательству, возлагается на ООО «СМС Трафик».

На основании изложенного, ООО «СМС Трафик» самостоятельно осуществило отправку смс - сообщения (в том числе набор текста и ввод номера абонента, определение места и времени отправки) через выделенный доступ к технической

платформе сервиса.

05.03.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС - центр», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС - центр») надлежащим (ООО «СМС Трафик», 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, эт. 2, п. 2, ОГРН 1057746117384, Дата присвоения ОГРН 28.01.2005, ИНН 7705642257, КПП 772301001).

Определением от 05.03.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 было отложено на 02.04.2020 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик», ООО «СМС-центр» заказными письмами с уведомлением о вручении.

30.03.2020 в связи с рекомендациями Правительства Российской Федерации, Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в целях недопущения распространения коронавирусной инфекции рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019, назначенное на 02.04.2020 на 08 часов 30 минут было перенесено на 08.05.2020 на 08 часов 30 минут. Письмо о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

08.05.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного 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 получения дополнительных доказательств.

Определением от 08.05.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 было отложено на 05.06.2020 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

05.06.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного 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 получения дополнительных доказательств.

Определением от 05.06.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 было отложено на 05.08.2020 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено

в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.08.2020 на рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 представитель ООО «СМС Трафик» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СМС Трафик» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 05.08.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 было отложено на 01.10.2020 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

01.10.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено следующее:

13.12.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 13.12.2019 № 7418э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия заявителя следующего содержания:

11.12.2019 в 16 часов 16 минут: «Новогодние кредиты в АО Кузнецкбизнесбанк kbb.ru/action/ ГенЛиц № 1158» от абонента КВВ на абонентский номер <...>.

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

Вышеуказанное смс - сообщение было отправлено ООО «СМС Трафик» через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг от 01.01.2017 № <...>. В соответствии с данным договором ООО «СМС - центр» прямо запрещает ООО «СМС Трафик» отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента.

В соответствии с пунктом 3.2.1 договора ООО «СМС Трафик» обязано соблюдать требования законодательства Российской Федерации (в том числе ФЗ «О рекламе»). Пунктом 3.2.5 договора установлено, что ООО «СМС Трафик» обязуется не использовать подключение к сервису SMSC.RU для организации спама. В соответствии с пунктом 6.4 договора ответственность за содержание сообщений и присваиваемое имя отправителя несет ООО «СМС Трафик». 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 и данных, противоречащих действующему законодательству, возлагается на ООО «СМС Трафик».

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

Следовательно, распространение ООО «СМС Трафик» рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «СМС Трафик».

Из информации ООО «СМС-центр», представленной в адрес Кемеровского УФАС России следует, что в настоящее время абонентский номер <...> внесен в стоп – лист.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Признать общество с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (юридический адрес: 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, эт. 2, п. 2, ОГРН 1057746117384, Дата присвоения ОГРН 28.01.2005, ИНН 7705642257, КПП 772301001) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия абонента <...>.

2.Предписание не выдавать в связи с устранением нарушения.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «14» октября 2020 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

