ООО «Севен Технолоджи»

Хорошёвское шоссе, д. 32А,

под. 9, э. 4, оф. 415-1

г. Москва, 125284

ИП ...

Заявителю – Ш.

Обществу с ограниченной

ответственностью «Т2Мобайл»

Киевское шоссе 22-й (п Московский)

километр, домовладение 6, стр. 1, эт. 5,

комн. 33,

г. Москва, 108811

ул. Славная, д. 48,

г. Великий Новгород, 173000

ул. Кутузова, д. 30,

г. Калининград, 236017

e-mail:

Исх. № 4282/03 от 29.07.2021

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРОДЛЕНИИ СРОКА РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 053/05/18-518/2021

29 июля 2021 года
Новгород

Великий

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

... – ..., ... ;

... – ..., ... ;

... – ..., ... ;

рассмотрев дело № 053/05/18-518/2021 от 02.07.2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения 13.06.2021 в 19 часов 05 минут на абонентский номер заявителя – Ш. + ... SMS-сообщение следующего содержания: «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – mfoh.ru/S147gL»,

УСТАНОВИЛА:

15.06.2021 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица Ш. (далее – Заявитель) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении SMS-рекламы займов (далее – Заявление).

Из Заявления следует, что 13.06.2021 в 19 часов 05 минут на абонентский номер Заявителя + ... в сети оператора услуг связи – Общества с ограниченной ответственностью «Т2 Мобайл» (далее – ООО «Т2 Мобайл») от абонента с наименованием mzaim24.ru поступило SMS-сообщение следующего содержания: «Вам ОДОБРИЛИ 30 000 рублей под 0%, получить – mfoh.ru/S147gL».

Заявитель согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал.

По мнению Заявителя, указанные действия по распространению SMS-рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В пункте 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) определено, что реклама - 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Товар представляет собой продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Анализируя содержание вышеуказанного SMS-сообщения, можно прийти к выводу, что информация, содержащаяся в SMS-сообщении, обладает всеми признаками рекламы займов.

Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются получение гражданами займов.

В соответствии с частью 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.

Как следует из Заявления, Заявитель предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы посредством сотовой радиотелефонной связи не давал.

Таким образом, указанная реклама распространялась посредством использования радиотелефонной связи с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, а именно распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на её получение.

В соответствии с письменной информацией, представленной ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 5853 от 01.07.2021 Новгородского УФАС России), абонентский номер + ... закреплен за Заявителем.

Согласно представленному ООО «Т2 Мобайл» договору об оказании услуг связи, Заявитель выразил отказ от получения рекламной информации (проставил символ «чек-бокс» в соответствующем окне).

Также, согласно представленной информации ООО «Т2 Мобайл», вышеуказанное сообщение было направлено Обществом с ограниченной ответственностью «Севен Технолоджи» (ранее – Общество с ограниченной ответственностью «Дэни Технолоджи») (ИНН: 6316145067; 123007, г. Москва, шоссе Хорошёвское, д. 32А, под. 9, э. 4, оф. 415-1; далее - «Севентех»), с которым у ООО «Т2 Мобайл» заключен Договор № 493/SMS-BULK от 24.10.2018 (далее – Договор).

В Договоре ООО «Севентех» именуется как «Заказчик».

Согласно разделу 1 Договора в нем используются, в том числе, следующие термины и определения:

- исполнитель – юридическое лицо (включая его филиалы и представительства), являющийся оператором связи и предоставляющий услуги по настоящему договору (пункт 1.1);
- заказчик – юридическое лицо, по заданию которого исполнитель оказывает услуги по настоящему договору в интересах заказчика или клиентов заказчика (пункт 1.2);
- клиент заказчика – юридическое лицо и/или физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, установившее с заказчиком договорные правоотношения, в рамках которых заказчик вправе в интересах клиента заказчика заказывать услуги по настоящему договору (пункт 1.3);
- SMS-рассылка – передача SMS-MT-сообщений, содержащих определенный сервис заказчика или клиента заказчика, от оборудования заказчика, подключенного к платформе, группе абонентов, сформированной по усмотрению заказчика, при условии, что каждый абонент из сформированной группы выразил своё предварительное согласие на получение такого сервиса заказчика или клиента заказчика. SMS-рассылка осуществляется с ИСНН и/или псевдонимов, выделенных/присвоенных заказчику, в том числе в настройке мультиподпись (пункт 1.16);

- SMS-сообщение – короткое текстовое сообщение, содержащее сервис и отправленное абонентам на выделенный ИСНН, либо подтверждающее направлению получателям сервисов в результате оказания услуг по организации размещения сервисов (пункт 1.19);

- псевдоним – набор буквенных латинских символов и/или цифровых символов (в том числе пробелы), выделенные заказчику в рамках предоставления услуг, в целях идентификации сервисов заказчика или сервисов клиентов заказчика и с использованием которых осуществляется маршрутизация SMS-MT-сообщений и SMS-MO-сообщений. Максимальное количество символов в псевдониме – 11 (в том числе пробелы) (пункт 1.22);

- сервисы – информация, которая может быть отнесена к сведениям рекламного, справочного или технического характера либо к сведениям, имеющим признак национальной или интернациональной принадлежности, и предназначенная для передачи абонентам или получателям сервисов, выразившим свое предварительное согласие на ее получение (пункт 1.25);

- номер заказчика/клиента заказчика – уникальный идентификатор, выполненный в буквенном, символьном, числовом или их совокупном выражении, применяемый к псевдониму (псевдонимам)/ИСНН заказчика либо клиентам заказчика, в целях совокупного учета объема услуг, оказанных по таким псевдонимам/ИСНН, а также для расчета совокупной стоимости этих услуг (пункт 1.32).

Пунктом 3.2.8 Договора заказчик обязуется инициировать SMS-рассылки с соответствующим сервисом или размещение сервисов только в отношении тех абонентов исполнителей или получателей сервисов, которые выразили заказчику или клиентам заказчика свое согласие на получение сервиса путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление. При получении соответствующего требования от любого исполнителя предоставить подтверждение наличия согласия абонента/получателя сервиса на получение соответствующего сервиса.

Согласно пункту 3.3.6 Договора заказчик гарантирует, что SMS-рассылка, содержащая сервис, отнесенный к информации рекламного характера, осуществляется только тем абонентам, чье предварительное согласие на получение рекламы по сетям электросвязи было получено заказчиком или клиентом заказчика.

В соответствии с определением о возбуждении дела № 053/05/18-518/2021 и назначении дела к рассмотрению от 02.07.2021, ООО «Севентех» было привлечено к участию в данном деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, как рекламодатель рекламы, содержащей признаки ненадлежащей.

Также, в соответствии с вышеуказанным определением от ООО «Севентех» были запрошены письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, с описанием известных ООО «Севентех» обстоятельств изготовления и (или) распространения указанной рекламы.

16.07.2021 от ООО «Севентех» поступили запрошенные письменные пояснения (вх. № 6224 Новгородского УФАС России) следующего содержания.

Вышеуказанная смс-рассылка была осуществлена по заказу Индивидуального предпринимателя ... (ИНН: ...; далее – ИП ...) в рамках исполнения договора № СМС-56/20 от 11.06.2020 (далее – Договор № СМС-56/20).

В соответствии с Договором № СМС-56/20 ИП обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ (рассылка смс-сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована без согласия абонентов и/или вводящая абонентов в заблуждение относительно характера таких смс-сообщений или их отправителя), при этом ответственность за содержание смс-сообщений в любом случае несет ИП ... (пункты 3.1.3, 3.1.4, 7.2 № СМС-56/20). Согласно пункту 3.2.1 Договора № СМС-56/20 ИП самостоятельно выбирает имена отправителя для проведения смс-рассылок абонентам.

Технологически ИП ... подключена к платформе ООО «Севентех» через протокол SMPP 3.4, который не подразумевает какую-либо проверку смс-сообщений, их получателей, а только пересылает смс-сообщения, сформированные ИП .. по указанным ею в своих аппаратно-программных комплексах номерам. Рассылка всех смс-сообщений инициируется ИП ..., ООО «Севентех» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс-рассылки, а также иных характеристик рассылки СМС-сообщений, и выполняет исключительно технологическую функцию. При этом ООО «Севентех» не знает и не может знать содержание рассылаемых сообщений в силу действующего законодательства.

ООО «Севентех» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс-рассылки, а также иных характеристик рассылки смс-сообщений, выполняет исключительно технологическую функцию и не является рекламодателем в понимании Закона о рекламе, вследствие чего не может быть привлечено к ответственности за нарушение требований статьи 18 Закона о рекламе.

Кроме того, в качестве приложения к данным письменным пояснениям ООО «Севентех» представлены следующие документы, свидетельствующие о даче Заявителем согласия ИП ... на получение сообщений рекламного характера на его номер телефона:

- согласие на обработку персональных данных клиентов – физических лиц (согласие дано при оставлении заявки на интернет-сайте <https://mzaim24.ru>) (в данном согласии, помимо прочего, указаны имя, фамилия, отчество Заявителя, его номер телефона);
- анкета физического лица (указаны имя, фамилия, отчество Заявителя, его номер телефона, дата анкетирования – 01.03.2021);
- страница оформления заявки в сети «Интернет».

Согласно пункту 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, дело рассматривается антимонопольным органом в течение одного месяца со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В исключительных случаях, связанных с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительной информации, указанный срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

С учетом вышеизложенного, для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела по существу необходимо получение антимонопольным органом дополнительной информации.

В соответствии с пунктом 31 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

ОПРЕДЕЛИЛА:

Продлить срок рассмотрения дела № 053/05/18-518/2021 от 02.07.2021 до 02.10.2021.

Председатель Комиссии

...

Члены комиссии

...