ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-975/2021

«05» октября 2021г. 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: | <…>- | начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; |
| | <…>- | ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции. |

рассмотрев дело № 042/05/18-975/2021, возбужденное в отношении акционерное общество «Загрузка» (адрес: 115280, г. Москва, ул. Ленинская слобода, д. 19, комната 21Е, ОГРН 1057746396113, Дата присвоения ОГРН 10.03.2005, ИНН 7703544582, КПП 772501001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (исх. от 14.02.2021, вх. от 15.02.2021 № 980э), а также дополнение к заявлению (исх. от 15.02.2012, вх. от 16.02.2021 № 1019э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из заявления и дополнения к заявлению следует, что заявителю на абонентский номер <…> поступили смс – сообщения рекламного характера без согласия абонента следующего содержания:

-14.02.2021 в 03 часа 52 минуты: «Заявка одобрена! Подтвердите условия PLISKPV.RU, пароль от ЛК: 953068» от абонента PLISKPV.RU;

-14.02.2021 в 04 часа 06 минут: «Вам отказали по ошибке! Доступно: 30000?? 99deneg.ru/RB_dEtxD720Ph»;

-14.02.2021 в 04 часа 20 минут: «Займ на 20000 руб, заберите 99deneg.ru/RB_4OXLjIG1VH» от абонента 99deneg.ru;

-14.02.2021 в 17 часов 05 минут: «20000 руб готово к зачислению, подтвердить dengar.ru/RB_mzjOtdGlmf» от абонента 99deneg.ru.

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

Кроме того из заявления следует, что заявитель никогда не была клиентом указанных организаций, не обращалась через сайт/офис, не оставляла заявки на финансовые услуги лично в офисе/дистанционно.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «Мегафон» следует, что отправителем смс – сообщений рекламного характера является АО «МегаЛабс» в соответствии с договором от 01.02.2020 № <…>.

Согласно пункту 3.6 указанного договора в случае размещения РИМ среди абонентов из базы абонентов АО «МегаЛабс», АО «МегаЛабс» обязуется до размещения РИМ получить согласие абонентов на получение рекламы, использование их абонентских номеров, а также персональных данных. Пунктом 4.10 договора установлено, что в случае размещения РИМ среди абонентов из базы абонентов АО «МегаЛабс», АО «МегаЛабс» обязуется использовать в интерфейсе только те абонентские номера, по которым АО «МегаЛабс» получено предварительное согласие абонентов на получение рекламы. В случае неподтверждения либо отзыва согласия абонента на получение РИМ, АО «МегаЛабс» обязуется незамедлительно прекратить направление РИМ посредством SMS/MMS/USSD-сообщений такому абоненту, в том числе при поступлении сведений об отсутствии либо отзыве согласия от оператора.

Согласно пункту 4.7 договора АО «МегаЛабс» при размещении РИМ среди абонентов из базы абонентов АО «МегаЛабс» гарантирует наличие надлежащим образом оформленных согласий таких абонентов на получение рекламы.

Оказывая услугу по передаче коротких текстовых сообщений в рамках договора об оказании услуг связи, ПАО «Мегафон» осуществляет только передачу получателю информации, сформированной АО «МегаЛабс» (клиентом АО «МегаЛабс»), таким образом, рекламораспространителем является АО «МегаЛабс» или третье лицо, рассылку, чьих материалов АО «МегаЛабс» заказывает.

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

12.04.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-564/2021 в отношении АО «Мегалабс» и назначено к рассмотрению на 31.05.2021 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес АО «Мегалабс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

31.05.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения АО «МегаЛабс» (исх. от 28.05.2021), из которых следует, что отправителем смс -

сообщения 14.02.2021 в 03 часа 52 минуты: «Заявка одобрена! Подтвердите условия PLISKPV.RU, пароль от ЛК: 953068» от абонента PLISKPV.RU является ООО «СМС – Центр» по договору от 26.02.2020 № <…>.

Смс – сообщения, поступившие заявителю 14.02.2021 в 04 часа 06 минут: «Вам отказали по ошибке! Доступно: 30000?? 99deneg.ru/RB_dEtxD720Ph»; 14.02.2021 в 04 часа 20 минут: «Займ на 20000 руб, заберите 99deneg.ru/RB_4OXLjIG1VH» от абонента 99deneg.ru; 14.02.2021 в 17 часов 05 минут: «20000 руб готово к зачислению, подтвердить dengar.ru/RB_mzjOtdGlmf» от абонента 99deneg.ru, были направлены АО «Загрузка» в соответствии с договором от 01.08.2016 № <…>.

Согласно указанным договорам АО «МегаЛабс» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно – информационных материалов клиента АО «Загрузка» и ООО «СМС-центр». Согласно условиям договора, АО «Загрузка» и ООО «СМС- центр» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно – информационных материалов и использовать при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (пункт 4.8 договора). В рамках договора клиент АО «Загрузка» и ООО «СМС – центр» самостоятельно определяет желаемое имя отправителя, тест предполагаемого к отправке текстового сообщения, и осуществляет выбор абонента – получателя в электронной форме с помощью имеющегося у него программного интерфейса.

31.05.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-564/2021 в отсутствие представителя АО «МегаЛабс», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила:

-отложить рассмотрение данного дела для замены ненадлежащего ответчика (АО «МегаЛабс») надлежащим (ООО «СМС - Центр», юридический адрес: 123112, г. Москва, Пресненская наб., д. 12, оф. А35, ОГРН 1117746756489, Дата присвоения ОГРН 26.09.2011, ИНН 7724805644, КПП: 770301001);

-выделить из дела № 042/05/18-564/2021 в отдельное производство дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении АО «Загрузка».

Определением от 31.05.2021 о выделении дела в отдельное производство выделяемому делу был присвоен № 042/05/18-975/2021. Лицом, участвующим в деле признано АО «Загрузка». Рассмотрение дела было назначено на 15.07.2021 в 13 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Загрузка» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

15.07.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-975/2021 отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 15.07.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-975/2021 было отложено на 31.08.2021 в 09 часов 30 минут. Копия данного определения была

направлена в адрес АО «Загрузка» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

30.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности АО «Загрузка» (исх. от 27.08.2021 № 1408и.п.), из которых следует, что смс – сообщение от 14.02.2021 в 04 часа 06 минут не направлялось через технические средства АО «Загрузка».

Рассылка смс – сообщения от 14.02.2021 в 04 часа 20 минут осуществлялась в рамках исполнения договора от 01.03.2017 № <…>, заключенного между АО «Загрузка» и обществом с ограниченной ответственностью «Раппорто» (далее – ООО «Раппорто»).

В соответствии с условиями указанного договора ООО «Раппорто» поручает, а АО «Загрузка» берет на себя обязательство 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 (пункты 2.1, 2.1.1, 2.1.2 договора).

Согласно пункту 3.1.3 договора в редакции пункта 5 дополнительного соглашения от 01.08.2019 № 9 к договору ООО «Раппорто» обязуется самостоятельно определять объект (предмет) рассылки, а также содержание смс – сообщения, получателя, время рассылки.

Также ООО «Раппорто» обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению спам. В частности, сообщения, согласие абонента на получение которых отсутствует, объявляются спамом (пункт 3.1.4 договора).

31.08.021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-975/2021 в отсутствие представителя АО «Загрузка», 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 (АО «Загрузка») надлежащим (ООО «Раппорто», юридический адрес: 119021, г. Москва, Муниципальный округ Хамовники вн.тер.г., ул. Л. Толстого, д. 23, стр. 4, эт/пом. 1/II, ком. 7, ОГРН 1087746876029, Дата присвоения ОГРН 25.07.2008, ИНН 7715710393, КПП 770401001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Также Комиссия Кемеровского УФАС России решила привлечь к рассмотрению данного дела заявителя в качестве лица, участвующего в деле.

Определением от 31.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-975/2021 было отложено на 05.10.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Раппорто», АО «Загрузка» заказными письмами с

уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

30.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство заявителя (исх. от 29.09.2021) о рассмотрении данного дела в ее отсутствие.

30.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Раппорто» (исх. от 29.09.2021 № 1196и.п), из которых следует, что направление смс – сообщений от имени отправителя «99deneg.ru» осуществлялось в рамках исполнения договора от 10.04.2020 № <…>, заключенного между ООО «Раппорто» и индивидуальным предпринимателем <…> (далее – ИП <…>).

Согласно пункту 2.1 указанного договора ООО «Раппорто» за обусловленную плату предоставляет ИП <…> доступ к системе Rapporto, обеспечивающей формирование, планирование, доставку до абонентов различных смс – рассылок, управление ими и прочее, а также услуги по осуществлению информационно – технического обслуживания.

Подписывая настоящий договор, ИП <…> гарантирует наличие согласий от абонентов на получение ими коротких текстовых сообщений, рассылку по сети подвижной радиотелефонной связи. В случае направления абонентам рекламных сообщений ИП <…> гарантирует наличие согласия абонентов на получение ими рекламных сообщений, отправляемых по сетям электросвязи. Настоящим ИП <…> гарантирует, что смс – сообщения будут направляться только тем абонентам, которые дали ИП <…> предварительное и надлежаще оформленное согласие на получение ими рекламы или информационных смс – рассылок по сетям электросвязи.

05.10.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-975/2021 в отсутствие представителя ООО «Раппорто», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Раппорто») надлежащим (ИП <…>, адрес: <…>), а также для получения дополнительных доказательств.

В соответствии с пунктами 32, 35, абзацем 2 пункта 38 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 Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1.Рассмотрение дела № 042/05/18-975/2021 отложить.

2.Назначить дело № 042/05/18-975/2021 к рассмотрению на 24 ноября 2021 года на 09 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309 (регистрация участников дела состоится в 08 часов 50 минут в каб. 316).

3. ИП <…> необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 22 ноября 2021 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельство о государственной регистрации юридического лица;

-письменное согласие абонента <…> на получение рекламы посредством смс - сообщений.

Дополнительно ИП <…> необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной рекламы без согласия абонента <…>.

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Предупреждаем Вас, что непредставление или несвоевременное представление, а также предоставление запрашиваемых антимонопольным органом сведений в неполном объеме или в искаженном виде влечет административную ответственность в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дополнительно сообщаем, что с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Кемеровское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, принять одно из следующих решений:

1) Направление ходатайства о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для обеспечения беспрепятственного доступа к видеоконференцсвязи и формирования графика конференций Кемеровское УФАС России просит заблаговременно (не позднее 3 рабочих дней до рассмотрения) сообщить о принятом решении об участии.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

Обращаем Ваше внимание, с учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации, дистанционный способ заседание Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: to42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы

будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.