

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 18-08/2018 И НАЗНАЧЕНИИ ДАТЫ И ВРЕМЕНИ ЕГО РАССМОТРЕНИЯ

19 апреля 2018 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: <...> – руководитель Челябинского УФАС России;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 18-08/2018, возбужденное по факту поступления 30 ноября 2017 года в 20:11 на телефонный номер <...> -908-***-**-47 смс-сообщения с рекламой: «СКИДКИ до 40%! День Рождения ЗОЛОТОГО ЯБЛОКА! 01-03.12! Звездные визажисты, подарки! goldapple.ru» и 02 декабря 2017 года в 18:12 на телефонный номер <...> -908-***-**-47 смс-сообщения с рекламой: «СКИДКИ до 40%! День Рождения ЗОЛОТОГО ЯБЛОКА! 02-03.12! 03.12 в 15:00 мастер-класс Гоар Аветисян! goldapple.ru» от отправителя под буквенным обозначением «GOLDAPPLE» без предварительного согласия абонента, с признаками нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

На запрос Челябинского УФАС России АО «Загрузка» представило письменные пояснения, согласно которым данная смс-рассылка была осуществлена через технические и программные средства АО «Загрузка» по заказу ООО «Репорто» (ОГРН 1087746876029; юридический адрес: 127051, г. Москва, Петровский бульвар, дом 3 строение 2, помещение 1, комната 2; почтовый адрес: 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19; электронная почта: info@rapporto.ru), (далее – «Заказчик») в рамках исполнения Договора № СМС-10/17 от 01.03.2017 г (далее по тексту – «Договор»). В соответствии с условиями Договора, заключенного между АО «Загрузка» и Заказчиком, Заказчик 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 Заказчик (пункты 3.1.3, 3.1.4, 7.2 Договора).

В соответствии с п. 3.1.6 Договора Заказчик в случае запроса АО «Загрузка» обязуется в течение 2 (двух) календарных дней с даты получения такого запроса предоставить документы, подтверждающие согласие абонента на получение СМС-сообщений Заказчика.

Технологически Заказчик подключен к платформе АО «Загрузка» через протокол SMPP 3.4, который не подразумевает какую-либо проверку СМС-сообщений, их получателей АО «Загрузка», а только пересылает СМС-сообщений, сформированные Заказчиком по указанным Заказчиком в своих аппаратно-программным комплексах номерам. Рассылка всех СМС-сообщений инициируется Заказчиком, АО «Загрузка» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс-рассылки, а также иных характеристик рассылки СМС-сообщений, и выполняет исключительно технологическую функцию: предоставляет техническую платформу и услуги связи для их формирования и отправки третьим лицам, при этом сообщения могут носить информационный, рекламный и любой другой характер. При этом АО «Загрузка» не знает и не может знать содержание рассылаемых сообщений ввиду части 2 ст. 23 Конституции Российской Федерации и ст. 63 Федерального закона от 07.07.2016 г. № 126-ФЗ «О связи», которые защищают тайну переписки.

Деятельность АО «Загрузка» ведется в соответствии с лицензией на оказание телематических услуг связи № 159322 от «03» октября 2017 года и заключается в приеме, обработке, хранении, передаче, доставке сообщений электросвязи (п. 32 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2013 г. № 126-ФЗ «О связи») с использованием технологической системы (п. 24 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2013 г. № 126-ФЗ «О связи»).

Таким образом, АО «Загрузка» 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 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», вследствие чего АО «Загрузка» не может быть привлечено к ответственности за нарушение требований статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В дополнение к ответу АО «Загрузка» сообщает, что АО «Загрузка» направило в адрес ООО «Раппорто» запрос о предоставлении документов, подтверждающих получение от абонента с телефонным номером +7908****47 предварительного согласия на получение вышеуказанной рассылки.

В связи с невозможностью самолично явиться на рассмотрение дела № 18-08/2018 назначенного на рассмотрение 19 апреля 2018 года в 10 часов 00 минут по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320 и не имея возможности направить своего представителя Общество просит рассмотреть вышеуказанное дело в отсутствие представителя АО «Загрузка» и направить соответствующее решение в адрес АО «Загрузка».

ООО «Ритейл Консалтинг Компани» представило письменные пояснения, согласно которым отследить реального владельца номера сотового телефона (либо его смену) ООО «РК Компани» самостоятельно, без уведомления со стороны самого абонента не может.

Во избежание подобных ситуаций в будущем ООО «РК Компани» в настоящее время предусмотрело в анкете обязанность клиента по уведомлению ООО «РК Компани» о смене телефонного номера.

Общество считает, что в действиях ООО «РК Компани» отсутствует вина, поскольку при отправке смс-сообщения с рекламой на телефонный номер <...> -908-580-78-47 ООО «РК Компани» не предвидело и не могло предвидеть возможность наступления неблагоприятных последствий для заявительницы от указанной рассылки поскольку: ранее было получено согласие физического лица на получение информации по смс-сообщениям о специальных предложениях, эксклюзивных акциях и новостях Парфюмерного супермаркета «Золотое Яблоко». ООО «РК Компани» не было поставлено в известность о смене собственника телефонного номера +7-908-***-**-47. У ООО «РК Компани» отсутствовала любая возможность узнать о смене владельца телефонного номера.

Общество обращает внимание, что ООО «РК Компани» является клиентоориентированной компанией, и его сервисы позволяют отказаться от смс-рассылки позвонив на бесплатный телефон горячей линии 8(800)-***-**-21 или на любой телефон, указанный на сайте www.goldapple.ru, либо путем обращения в любой из магазинов Парфюмерного супермаркета «Золотое Яблоко».

На основании изложенного выше, Общество полагает, что поскольку физическое лицо не уведомило ни ООО «РК Компани», ни оператора о приобретении (смене) телефонного номера, внесенного в базу смс-рассылки Парфюмерного супермаркета «Золотое Яблоко», а также учитывая

тот факт, что согласие первоначального владельца телефонного номера +7-908-***-**-47 было получено в установленном законом порядке, то в действиях ООО «РК Компани» отсутствует вина.

ООО «Ритейл Консалтинг Компани» в материалы дела представлена копия договора № МК 02/14 о предоставлении доступа к системе Rapporto от 28.02.2014, заключенного между ООО «Раппорто» и ООО «Мир Красоты», согласно которому Агрегатор (в данном случае ООО «Раппорто») за обусловленную плату предоставляет Заказчику (в данном случае ООО «Мир Красоты») доступ к Системе, обеспечивающей формирование, планирование, доставку до Абонентов различных SMS-рассылок, управление ими и пр.

В материалы дела представлена копия анкеты клиента, из которой усматривается, что согласие абонента +7-908-***-**-47 на получение смс-сообщений с рекламой выразила гр. <...>, однако, владельцем номера +7-908-***-**-47 является иное лицо, которое утверждает, что не давал согласия на рассылку СМС-сообщений с рекламой.

В соответствии с пунктом 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела № 18-08/2018.
2. Привлечь ООО «Мир Красоты» к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Назначить дело № 18-08/2018 к рассмотрению на **25 мая 2018 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 320.
4. **ООО «Мир Красоты»** представить в Челябинское УФАС России в срок **до 23 мая 2018 года** надлежащим образом заверенные документы и сведения:
 - 4.1) доказательства получения согласия абонента, которому принадлежит номер +7-908-***-**-47 на рассылку ему СМС-сообщений с рекламой, в случае отсутствия согласия, представить письменные объяснения о причинах его отсутствия;
 - 4.2) письменные пояснения по факту направления рекламных сообщений абоненту +7-908-***-**-47 с нарушением требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;
 - 4.3) письменные пояснения о мерах, принятых по прекращению рекламной рассылки на номер +7-908-***-**-47;
 - 4.4) иные сведения, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей, их полномочия должны быть оформлены **доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.**

Доводим до вашего сведения, что непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.