ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-646/2021

«18» января 2022г. 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 № 042/05/18-646/2021, возбужденное в отношении общества 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) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО МКК «Финансовый супермаркет» <…> (доверенность от 27.09.2021 № 19/2021),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (исх. от 24.02.2021, вх. от 25.02.2021 № 1227э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 22.02.2021 в 15 часов 18 минут посредством смс – сообщения на абонентский номер заявителя <…> без согласия абонента, следующего содержания:

«Оформите заявку на сайте и получите деньги через 15 минут + гарантированный подарок за оформленный займ otnal.ru/PVcPC 99006007000» от абонента Otnal на абонентский номер заявителя <…>.

Из ответа ПАО «Мегафон» (исх. от 04.03.2021 № 5/1-18-LAS-исх0027/20) следует, что отправка указанного смс – сообщения была совершена по базе абонента АО «МегаЛабс» - партнера ПАО «Мегафон» - ООО «СМС Трафик» на основании договора № <…>.

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

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.

22.04.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-646/2021 в отношении ООО «СМС Трафик» и назначено к рассмотрению на 07.06.2021 на 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

20.05.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «СМС Трафик» (исх. от 30.04.2021 № 133-21), из которых следует, что инициатором рассылки вышеуказанного смс – сообщения является ПАО «ВымпелКом». В соответствии с договором № <…>, заключенным между ООО «СМС Трафик» и ПАО «ВымпелКом», ООО «СМС Трафик» по заданию ПАО «ВымпелКом» оказывает последнему услуги доступа к системе. Под системой в силу указанного договора понимается принадлежащий ООО «СМС Трафик» программно – аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения.

ООО «СМС Трафик» не может получить согласие самостоятельно или каким – либо образом взаимодействовать с абонентом, не является участником отношений по формированию рекламного сообщения. Поучение информации об абоненте, необходимой для получения согласия, будет противоречить законодательству о защите персональных данных, так как ООО «СМС Трафик» самостоятельно не взаимодействует с указанным физическим лицом, не предоставляет ему товары, работы, услуги и не распространяет рекламу чьих – либо товаров, работ, услуг.

Предварительная проверка невозможна, поскольку автоматизированная система не позволяет ООО «СМС Трафик» проверять список номеров и текст сообщений, они отправляются в зашифрованном виде оператору или следующему посреднику для направления оператору.

07.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 в отсутствии представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 отложить для привлечения к рассмотрению данного дела ПАО «ВымпелКом» (юридический адрес: 127083, г. Москва, ул. 8 Марта, д. 10, стр. 14, ОГРН 1027700166636, Дата присвоения ОГРН 28.08.2002, ИНН 7713076301, КПП 771301001) в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 07.06.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 было отложено на 11.08.2021 в 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «СМС Трафик», ПАО «ВымпелКом» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

11.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ПАО «ВымпелКом» (исх. от 10.08.2021 № ВР-04/б/н), из которых следует, что инициатором рассылки указанного смс – сообщения является общество с ограниченной ответственностью «Смарт Центр» (далее – ООО «Смарт Центр») на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 27.07.2018 № <…>, а также дополнительного соглашения к договору, согласно которым ПАО «ВымпелКом» как оператор связи оказывает ООО «Смарт Центр» как абоненту услуги доступа к программно – аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц партнерами абонента и/или абонентом.

В соответствии с условиями дополнительного соглашения, при пользовании услугами абонент самостоятельно без участия оператора определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера своих клиентов, являющихся пользователями, в интересах абонента.

Соглашением предусмотрено, что абонент также самостоятельно определяет список пользователей и их абонентские телефонные номера (пункт 3 Примечаний к пункту 1.3 соглашения) и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили абоненту свое предварительное согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Сформированные ООО «Смарт Центр» короткие текстовые сообщения направляются определенным ООО «Смарт Центр» пользователям, на указанные ООО «Смарт - центр» абонентские телефонные номера, ООО «СМС Трафик» на основании договора возмездного оказания услуг от 29.11.2018 № <…>, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «СМС Трафик». Таким образом, техническое и фактическое формирование коротких текстовых сообщений, определение списка пользователей и их абонентских телефонных номеров осуществлялась ООО «Смарт Центр».

11.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 в присутствии представителя ПАО «ВымпелКом» <…>, которая поддержала представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС Трафик») надлежащим (ООО «Смарт Центр», юридический адрес: 677005, г. Якутия, ул. Халтурина, д. 4/2Г, оф. 8, ОГРН 1121435004481, Дата присвоения ОГРН 11.04.2012, ИНН 1435252703, КПП 143501001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 11.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 было отложено на 09.09.2021 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

09.09.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 в отсутствие лиц,

участвующих в деле, уведомленных 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 привлечения заявителя в качестве лица, участвующего в деле, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 09.09.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 было отложено на 13.10.2021 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Смарт Центр», ПАО «ВымпелКом» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

08.10.2021 в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021, назначенное на 13.10.2021 на 10 часов 30 минут, было отложено на 01.12.2021 на 10 часов 30 минут. Уведомление о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ООО «Смарт Центр», ПАО «ВымпелКом» 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).

08.10.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступил письменные пояснения представителя ООО «Смарт Центр» (исх. от 06.10.2021), из которых следует, что ООО «Смарт Центр» оказывает ООО МКК «Финансовый Супермаркет» услуги центра обработки вызовов по договору на оказание услуг центра обработки вызовов от 01.05.2019. ООО «Смарт Центр» 22.02.2021 посредством телефонного звонка на номер <…>, принадлежащего абоненту <…> 03.11.1977 года рождения, был совершен звонок с целью предложения услуг бренда «Отличные наличные». Согласие на получение рекламной информации было получено от ООО «Зеоляйн» по договору от 01.05.2020 № <…> посредством регистрации <…> на сайте thezaim.com, где <…> добровольно предоставила свои персональные и контактные данные в целях получения предложений по кредитным продуктам различных компаний.

01.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 путем видеоконференцсвязи при участи представителя по доверенности ООО «Смарт Центр» <…>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Смарт Центр») надлежащим (ООО МКК «Финансовый супермаркет», юридический адрес: 630112, г. Новосибирск, ул. Гоголя, д. 44, эт/пом. 18/1, ОГРН 1155476090967, Дата присвоения ОГРН 19.08.2015, ИНН 5404017915, КПП 540601001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 01.12.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-646/2021 было отложено на 18.01.2022 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО МКК «Финансовый супермаркет», ООО «Смарт Центр» 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).

18.01.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО МКК «Финансовый супермаркет» (исх. от 17.01.2022), из которых следует, что ООО «Смарт Центр» оказывает ООО МКК «Финансовый Супермаркет» услуги центра обработки вызовов по договору на оказание услуг центра обработки вызовов от 01.05.2019. 22.02.2021 на номер 8-923-610-99-19, принадлежащего абоненту <…> 03.11.1977 года рождения, было направлено смс - сообщение с целью предложения услуг ООО МКК «Финансовый супермаркет». Согласие на получение рекламной информации было получено от ООО «Зеоляйн» по договору от 01.05.2020 № 01/05 посредством регистрации <…> на сайте thezaim.com, где <…> добровольно предоставила свои персональные и контактные данные в целях получения предложений по кредитным продуктам различных компаний.

Кроме того, ООО МКК «Финансовый супермаркет» является партнером общества с ограниченной ответственностью «ДЕВТЕК» (далее – ООО «ДЕВТЕК») и внесено в список контрагентов, которым ООО «ДЕВТЕК» может передать персональные данные пользователей, которые оставили свои персональные данные на сайте.

18.01.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-645/2021 путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО МКК «Финансовый супермаркет» <…>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Финансовый супермаркет») надлежащим (ООО «ДЕВТЕК», юридический адрес: 117628, г. Москва, ул. Ратная, д. 8, корп. 3, Э 1 пом I К 3Е оф 3, ОГРН 1197746742302, Дата присвоения ОГРН 20.12.2019, ИНН 7727436160, КПП 772701001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с пунктом 32, абзацами 2, 3 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 № 042/05/18-646/2021 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-646/2021 к рассмотрению на 17 февраля 2022 года на 10 часов 30 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 10 часов 20 минут в каб. 316.

3. ООО «ДЕВТЕК» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 15 февраля 2022 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельство о государственной регистрации юридического лица;

-письменное согласие абонента (<…>) на получение рекламы посредством смс - сообщения.

Дополнительно ООО «ДЕВТЕК» 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 участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

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.