ООО «АйДиджитал»

197110, г. Санкт-Петербург,
ул. Лодейнопольская, д. 5,
литер А, оф. 604.

e-mail: info@i-dgtl.ru

<...>

ООО «СМС Аэро»

644099, Омская обл., г. Омск,
наб. Тухачевского д. 16, кв. 37

644024, Омская обл., г. Омск,
ул. Маршала Жукова, д. 21,
эт. 7

ООО «Серфбразерс»

127051, город Москва,
б-р Цветной, д. 30, стр. 1

e-mail: info@surfbrothers.ru

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ ОБ ОТЛОЖЕНИИ И
ПРОДЛЕНИИ СРОКА РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА **№ 076/05/18-886/2021**

«22» сентября 2021 года город Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии: главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Солодяшкина С. Д., специалист-эксперт Артамонов А. О.,

рассмотрев дело № 076/05/18-886/2021, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту получения SMS-сообщения рекламного характера без наличия на то согласия абонента с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

ООО «АйДиджитал», привлеченное к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явилось, представителей не направило, уведомлено надлежащим образом.

Отделом контроля органов власти и рекламы Ярославского УФАС России рассмотрено обращение (вх. № 6127 от 24.06.2021) о получении рекламы посредством сетей электросвязи, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

23.06.2021 в 16:08 от отправителя с буквенным идентификатором «Surf Bro» на телефонный номер <...> поступило SMS-сообщение с рекламой компании «Surf Brothers» следующего содержания: «Surf Brothers открылся! Для записи на волну: https://clck.ru/VgBmp».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе») рекламой является информация, распространяемая 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.

Рассматриваемая информация обладает всеми вышеперечисленными признаками рекламы и, следовательно, является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Как указано в обращении, рассматриваемая реклама поступила на телефонный номер заявителя без его согласия, что содержит признаки нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Как указало ООО «Т2 Мобайл» в письменных пояснениях (вх. № 7286 от 23.07.2021), направленных в адрес Ярославского УФАС России, направление рассматриваемого SMS-сообщения осуществляло ООО «СМС Трафик» на основании договора № 225/SMS-BULK от 01.06.2015 и дополнительного соглашения № 5 от 01.03.2018, согласно которым ООО «Т2 Мобайл» оказывает ООО «СМС Трафик» услуги по маршрутизации трафика (маршрутизации SMS-MT-сообщений и SMS-MO-сообщений), т. е. осуществляет только передачу получателю информации, сформированной отправителем.

В соответствии с пунктом 3.2.8 данных договора и дополнительного соглашения ООО «СМС Трафик» обязуется инициировать SMS-рассылки с соответствующих сервисом только в отношении тех абонентов исполнителей, которые выразили ООО «СМС Трафик» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

Как указало ООО «СМС Трафик» в письменных пояснениях (вх. № 8178 от 16.08.2021), направленных в адрес Ярославского УФАС России, рассылку рассматриваемого SMS-сообщения инициировало ООО «Севен Технолоджи» (ООО «Севентех») на основании договора № 138/20 от 01.08.2020, согласно которому ООО «СМС

Трафик» оказывает услуги доступа к системе (программно-аппаратному комплексу), которая позволяет обрабатывать сообщения в автоматическом режиме без участия исполнителя, если иное не предусмотрено соглашением сторон, в связи с чем заказчик самостоятельно формирует текст сообщения, следит за его доставкой и работает с базой для отправки.

В соответствии с пунктом 3.2.2 договора заказчик обязан в случаях, предусмотренных законом, получить от абонента предварительное согласие, выраженное посредством совершения абонентом действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщения. Сообщение считается отправленным без предварительного согласия абонента, если заказчик не докажет, что такое согласие было получено.

Как указало ООО «Серфбразерс» в письменных пояснениях (вх. № 8259 от 18.08.2021), направленных в адрес Ярославского УФАС России, абонент, которому принадлежит телефонный номер <...> был зарегистрирован на сайте https://skolkovo.surfbrothers.ru в качестве покупателя, оформлявшего заказ на соответствующие услуги, предоставляемые Обществом.

При регистрации пользователь указывает номер телефона, а также соглашается с политикой конфиденциальности. В противном случае пользователь не может закончить регистрацию.

В соответствии с пунктами 4.1.9, 4.1.10 политики конфиденциальности персональные данные пользователя администрация сайта может использовать в целях: предоставления пользователю с его согласия, обновлений продукции, специальных предложений, информации о ценах, новостной рассылки и иных сведений от имени сайта или от имени партнеров сайта; осуществления рекламной деятельности с согласия пользователя.

Таким образом, ООО «Серфбразерс» полагает, что заявитель путем регистрации предоставил свое согласие на получение рекламно-информационной рассылки.

ООО «Севентех» в письменных пояснениях (вх. № 8306 от 19.08.2021), направленных в адрес Ярославского УФАС России, отметило, что рассылка рассматриваемого SMS-сообщения была осуществлена через технические и программные средства по заказу ООО «АйДиджитал» в рамках договора № 2008/2018-1 от 20.08.2018, в соответствии с которым ООО «Севентех» предоставляет заказчику техническую платформу и услуги связи для формирования SMS-сообщений и отправки их третьим лицам и не участвует в определении содержания, времени отправки, круга получателей SMS-рассылки, а также иных характеристик рассылки.

В соответствии с пунктом 3.1.3 данного договора заказчик обязуется обеспечить соблюдение требований действующего законодательства Российской Федерации при формировании SMS-сообщений.

Согласно пункту 3.1.4 договора заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ. В частности, сообщения, согласие абонента на получение которых отсутствует, объявляются СПАМом.

ООО «АйДиджитал» в письменных пояснениях (вх. № 8982 от 06.09.2021), направленных в адрес Ярославского УФАС России, указало, что между Обществом и ООО «СМС Аэро» заключен договор № DD0107/20-01АР от 19.01.2021, в соответствии с которым ООО «АйДиджитал» предоставляет заказчику возможность направлять SMS-сообщения (услуги по передаче информации в форме сообщений через оборудование исполнителя), а заказчик обязуется принимать оказанные исполнителем услуги и оплачивать их в соответствии с условиями договора.

Согласно пункту 3.2 данного договора заказчик самостоятельно определяет содержание сообщений заказчика, получателей сообщений заказчика и время отправки сообщений заказчика.

Согласно пункту 3.4 данного договора заказчик обязуется получить согласие абонентов, которым направляются сообщения заказчика, на получение абонентами таких сообщений заказчика в порядке и форме, предусмотренной законодательством Российской Федерации.

Также ООО «АйДиджитал» полагает, что спорное SMS-сообщение было отправлено с оборудования ООО «Серфбразерс», имеющего техническое соединение с программным комплексом ООО «СМС Аэро», которое в свою очередь имеет техническое соединение с программным комплексом ООО «АйДиджитал».

На основании изложенного Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств по делу, а также привлечения к участию в деле ООО «СМС Аэро», ООО «Серфбразерс».

Руководствуясь пунктами 31, 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 076/05/18-886/2021 отложить.

2. Продлить срок рассмотрения дела № 076/05/18-886/2021 до
« » 2021 г.

3. Назначить дело № 076/05/18-886/2021 к рассмотрению **на**
« » 2021 года в часов минут по адресу: г. Ярославль, ул. Свободы, д. 46.

4. Привлечь к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «СМС Аэро» (644099, Омская обл., г. Омск, наб. Тухачевского д. 16, кв. 37);

- ООО «Серфбразерс» (127051, город Москва, б-р Цветной, д. 30, стр. 1).

5. ООО «СМС Аэро» представить не позднее **«__» 2021 года** следующие сведения (надлежащим образом заверенные документы и материалы):

- письменное согласие абонента <...> на получение рекламы с приложением подтверждающих документов;

- документы, на основании которых распространялась реклама (договоры, акты, платежные поручения и др.);

- письменные пояснения по поводу нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, с приложением соответствующих документов;

- письменные пояснения в случае отсутствия запрашиваемых сведений.

6. ООО «Серфбразерс» представить не позднее **«__» 2021 года** следующие сведения (надлежащим образом заверенные документы и материалы):

- документы, на основании которых распространялась реклама (договор с ООО «СМС Аэро», договоры с иными лицами, акты, платежные поручения и др.);

- сведения о том, кто осуществлял отправку спорного SMS-сообщения, с приложением соответствующих доказательств;

- письменные пояснения в случае отсутствия запрашиваемых сведений.

Представленные копии документов должны быть заверены надлежащим образом печатью и подписью.

Явка ООО «АйДиджитал», **ООО «СМС Аэро»**, **ООО «Серфбразерс»**, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, (либо их представителей с доверенностью с указанием «на участие в деле № 076/05/18-886/2021») для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна**.

В связи со сложной санитарно-эпидемиологической обстановкой уведомляем Вас о проведении заседания путём использования систем видеоконференцсвязи.

Для участия в работе комиссии Ярославского УФАС России сторонам следует пройти по ссылке, указанной в электронном письме.

Председатель Комиссии Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии: С. Д. Солодяшкина

А. О. Артамонов