<…>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-223/2022

«25» апреля 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:

<...>- ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...>- ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-223/2022, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС - центр» (далее – ООО «СМС - центр», юридический адрес: юридический адрес: 123112, г. Москва, Пресненская наб., д. 12, оф. А35, ОГРН 1117746756489, Дата присвоения ОГРН 26.09.2011, ИНН 7724805644, КПП 770301001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») путем видеоконференцсвязи при участии представителя ООО «ИНТЕЛЛИН» <…> (доверенность от 01.01.2022),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (исх. от 30.11.2021, вх. от 01.12.2021 № 8126э, вх. от 23.12.2021 № 8739э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на абонентский номер заявителя <…> без согласия абонента следующего содержания:

02.12.2021 в 18 часов 06 минут: (Binance) Код подтверждения: 113012. Никому его не сообщайте. Загрузите мобильное приложение: www.binance.com/ru/download?i=sms» от абонента Binance;

20.12.2021 в 14 часов 19 минут: «Vam predodobren zaym 50000 rub. Na 12 mes.! Pogasite zaim na specialnyh usloviah I pereplata budet ravna 0% Tel. 88005555204 MFK CPF (AO) zaim.vivadengi.ru» от абонента VIVADENGI.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщений 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.

01.02.2022 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-129/2022 в отношении ООО «Т2 Мобайл» и назначено к рассмотрению на 25.02.2022 в 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Т2 Мобайл» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.02.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ООО «Т2 Мобайл» (исх. от 22.02.2022 № Исх/2420.00/148-22), из которых следует, что направление смс – сообщений 20.12.2021 в 14 часов 19 минут, 02.12.2021 в 18 часов 06 минут были направлены ООО «СМС – центр» на основании договора от 01.06.20215 № <…>.

В соответствии с пунктом 3.2.8 указанного договора Заказчик обязуется инициировать смс – рассылки с соответствующим сервисом или размещение сервисов только в отношении тех абонентов, которые выразили Заказчику или клиентам Заказчика свое согласие на получение сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

Согласно пунктам 6.1, 6.2, 6.4 указанных договоров, всю ответственность за содержание, достоверность и происхождение сервисов (информации) в смс – сообщениях несет Заказчик, включая установление лица, в интересах которого

осуществляется смс – рассылка. Заказчик несет ответственность за несоответствие содержания сервисов требованиям законодательства Российской Федерации, в том числе ФЗ «О рекламе».

25.02.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-129/2022.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила следующее:

-отложить рассмотрение данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Т2 Мобайл» надлежащим (ООО Севентех», юридический адрес 125284, г. Москва, Хорошевское шоссе, д. 32А, под 9 Э 4, оф. 415-1, ОГРН 1096316004674, Дата присвоения ОГРН 18.06.2009, ИНН 6316145067, КПП 771401001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

-выделить из дела № 042/05/18-129/2022 в отдельное производство дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «Смс - центр».

Определением от 25.02.2022 о выделении дела в отдельное производство выделяемому делу был присвоен № 042/05/18-223/2022. Лицом, участвующим в деле признано ООО «СМС - центр». Рассмотрение дела № 042/05/18-223/2022 было назначено на 23.03.2022 в 09 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «СМС - центр», ООО «Т2 Мобайл» 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).

18.03.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС – центр» (исх. от 17.03.2022 № 03/17-К), из которых следует, что смс – сообщение 02.12.2021 от буквенного номера Binance было передано заказчиком рассылки QuantumTec OU (адрес Laki 25-411 Tallin city, Harju county, 12915) через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг от 12.12.2017 № <…>, предоставляющей интересы сервиса SMSC.RU за рубежом.

Также ООО «СМС – центр» представило в адрес Кемеровского УФАС России письменные пояснения QuantumTec OU, из которых следует, что указанное смс – сообщение не являлось рекламным, а было сформировано и отправлено в процессе регистрации абонента в сервисе клиента QuantumTec OU. Если абонент <…> утверждает, что не регистрировался в сервисе Binance, вероятно кто-то из других абонентов при регистрации ошибся номером и указал свой номер некорректно. Об этом также свидетельствует тот факт, что завершения регистрации данного абонента в сервисе не произошло. В настоящее время абонентский номер внесен в «черный список».

Смс – сообщение от буквенного номера VIVADENGI было передано заказчиком рассылки ООО «ИНТЕЛЛИН» в рамках договора оказания услуг от 22.09.2015 № <…>.

Также ООО «СМС – центр» заявило ходатайство о рассмотрении данного дела в отсутствие своего представителя.

23.03.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-223/2022 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 замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС – центр») надлежащим (ООО «ИНТЕЛЛИН», юридический адрес: 117246, г. Москва, проезд Научный, д. 19, пом. 26, ОГРН 1027739189675, Дата присвоения ОГРН 13.09.2002, ИНН 7715232595, КПП 772801001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 23.03.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-223/2022 было отложено на 25.04.2022 в 08 часов 40 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «ИНТЕЛЛИН», ООО «СМС – 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).

22.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ИНТЕЛЛИН» (исх. от 19.04.2022 № 0085/22/и/@), из которых следует, что в данном случае объектом рекламирования являются микрофинансовые услуги, а телефонный номер и адрес сайта принадлежат микрофинансовой компании «Центр Финансовой Поддержки» (акционерное общество) (далее - МФК «ЦФП» (АО)).

01.12.2017 между ООО «ИНТЕЛЛИН» и МФК «ЦФП» (АО) был заключен договор на оказание услуг связи № <…>, согласно которому ООО «ИНТЕЛЛИН» предоставляет МФК «ЦФП» (АО) услуги по предоставлению доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, отправку и информацию о статусе доставки смс – сообщений (пункт 1.1 Дополнительного соглашения № 1 к указанному договору).

Согласно пунктам 4.2-4.3 Дополнительного соглашения, ООО «ИНТЕЛЛИН» предоставляет АО МФК «ЦФП» услуги доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование и отправку смс – сообщений. Передача информации (текст смс- сообщения, телефон и другая информация) происходит от абонента к оператору через сеть Интернет.

При регистрации МФК «ЦФП» (АО) получает индивидуальные логин и пароль для доступа в личный кабинет, в котором возможно: формировать список телефонных номеров для рассылки сообщений, отслеживать количество отправленных смс – сообщений, просматривать детализации по каждому аккаунту абонента, просматривать детальную информацию по каждому смс – сообщению, рассылать смс – сообщения и редактировать список рассылки, редактировать содержание отправляемых сообщений.

Согласно пункту 2.2.2 дополнительного соглашения № 1, АО МФК «ЦФП» обязано получить от абонента, на телефонный номер которого планируется отправка смс – сообщений документальное согласие на получение таких сообщений.

Согласно пункту 2.2.6 дополнительного соглашения, АО МФК «ЦФП» обязано не использовать услугу, права и (или) технические возможности, полученные в соответствии с настоящим дополнительным соглашением для осуществления

действий, запрещенных законодательством Российской Федерации, ФЗ «О рекламе», положениями законодательства, регулирующего вопросы охраны авторских и общественных убеждений, национального достоинства, действующими на территории Российской Федерации, а также нормами международного права.

В соответствии с пунктом 4.5 дополнительного соглашения, МФК «ЦФП» (АО) несет полную ответственность перед оператором и третьими лицами, в частности, компетентными государственными органами, за содержание смс – сообщений и факт их приема – передачи в рамках оказания Услуг.

Таким образом, отправка спорных смс – сообщений производилась через личный кабинет в комплексе программных средств «СМС Центр». Оказание услуг МФК «ЦФП» (АО) инициирует командой на отправку сообщений через WEB – интерфейс Личного кабинета либо через протоколы передачи данных. При этом ООО «ИНТЕЛЛИН» не определяет ни содержание сообщений, ни круг лиц – получателей, ни место и время распространения сообщений, а только предоставляет МФК «ЦФП» (АО) техническую возможность отправки смс – сообщений в рамках заключенного договора.

25.04.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-223/2022 путем видеоконференцсвязи при участии представителя по доверенности ООО «ИНТЕЛЛИН» <…>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ИНТЕЛЛИН») надлежащим (МФК «ЦФП» (АО), юридический адрес: 117218, г. Москва, Муниципальный округ Котловка вн.тер.г., ул. Кржижановского, д. 29, к. 5, помещ. I, ком. 10), а также для поучения дополнительных доказательств по делу.

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 № 042/05/18-223/2022 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-223/2022 к рассмотрению на 30 мая 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. МФК «ЦФП» (АО) необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 27 мая 2022 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельство о государственной регистрации в качестве юридического лица;

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

Дополнительно МФК «ЦФП» (АО) необходимо представить информацию о лицах, направивших вышеуказанные смс – сообщения (с приложением подтверждающих документов).

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 Кодексом 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.