

Председатель Комиссии антимонопольной службы по Республике Татарстан, по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, Чернова Венера Валерьевна, рассмотрев материалы дела в отношении АО «Загрузка» (ИНН 7703544582, ОГРН 7703544582, 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, ком. 21Е), ООО «Рапporto» (ИНН 7703544582, ОГРН 1057746396113, 119021, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, ком. 21Е), ООО «Контур» (ИНН 7802569958, ОГРН 1167847146675, 194295, г. Санкт-Петербург, Поэтический бульвар, д.2, Литера А, Помещение 1025) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение (вх. №9017/ж от 05.07.2021) по факту несанкционированной СМС-рассылки рекламных сообщений на мобильный номер заявителя (<...>) с буквенного номера «<...>» 02 июля 2021 года в 17 часов 49 минут. Согласия на получение подобных сообщений абонент не давал. Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно на номер телефона <...>, 02 июля 2021 года в 17 часов 49 минут поступило смс-сообщение рекламного характера.

Объектом рекламирования являются –услуга займа денежных средств.

Сообщение поступило с буквенного номера «<...>».

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Согласно ответу ПАО «Вымпелком» рассылка рекламных сообщений на абонентский номер <...> с буквенного идентификатора «<...>» была осуществлена ООО «Загрузка» через программно-аппаратный комплекс – SMS платформа (платформа sms-центра ПАО «ВымпелКом», являющаяся техническим средством связи) в рамках договора об оказании услуг связи «Билайн» № 557287802 от 12.12.2013 года с Дополнительным соглашением от 11.03.2019 года.

Согласно условиям указанного договора, Дополнительного соглашения к договору № 557287802 от 11.03.2019 года ПАО «ВымпелКом» (Оператор) предоставило ООО «Загрузка» (Абонент) услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц, являющихся партнерами Абонента.

Согласно п. 4.2. Дополнительного соглашения Абонент (ООО «Загрузка») осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили Абоненту и/или Партнерам свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

В соответствии с ответом АО «Загрузка» Общество является агрегатором, аккумулирующим возможность рассылки смс-сообщений абонентам различных операторов.

Рассматриваемая рассылка смс-сообщения осуществлялась в рамках исполнения договора №СМС-10/17 от 01.03.2017 между АО «Загрузка» (далее- Исполнитель) и ООО «Рапporto» (далее – Заказчик).

Согласно п.3.1.3 Договора в редакции п.5 Дополнительного соглашения №9 от 01.08.2019 к Договору Заказчик обязуется самостоятельно определять объект (предмет) рассылки, а также содержание Сообщения, получателя, время рассылки.

Также Заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ. В частности, сообщения, согласие Абонента на получение которых отсутствует, объявляется СПАМом (п.3.1.4 Договора). Под спамом понимается рассылка сообщений рекламного и иного характера, которая инициирована без согласия Абонентов и/или вводящая Абонентов в заблуждение относительно характера таких сообщений или их отправителя.

Согласно ответу ООО «Рапporto» распространение рассматриваемой рассылки осуществлялось на основании договора №СМС-01/11 от 01.11.2020 между ООО «Рапporto» (далее – Агрегатор) и ООО «Контур» (далее – Заказчик 2).

В соответствии с п.2.1 Договора Агрегатор за обусловленную плату предоставляет Заказчику доступ к Системе Rapporto, обеспечивающей формирование, планирование, доставку до Абонентов различных SMS-рассылок, управление ими и пр., а также услуги по осуществлению информационно-технического обслуживания.

При этом, в рамках исполнения запроса Татарстанского УФАС России ООО «Рапporto» запросило у ООО «Контур» согласие. В ответ была представлена Анкета от 23.07.2020.

Вместе с тем, представленная анкета не свидетельствует о наличии действий Заявителя либо иных лиц, связанных с оформлением анкеты (в анкете указаны данные, которые возможно установить из направленного запроса) и его идентификации (верификации). Указанный документ, в отсутствие доказательств, подтверждающих действие заявителя (либо иных третьих лиц) по оформлению Анкеты от имени заявителя, являются односторонне составленными документами, которые, при условии отрицания второй стороной участия при оформлении (составлении) таких документов, подлежат критической оценке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама - информация, распространенная 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; ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В настоящем случае распространенная информация отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством sms-сообщений; адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационного сообщения не представляется возможным установить, для кого именно создано данное сообщение и на восприятие кого оно направлено; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Закона 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.

В силу пункта 1 статьи 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи" (далее - Закон о связи) рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из положений частей 7 и 8 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение части 1 статьи 18 названного закона несет рекламораспространитель и рекламопроизводитель.

Исходя из имеющихся документов, в том числе перечисленных выше договоров, следует, что на АО «Загрузка», ООО «Раппорто», ООО «Контур» лежала обязанность по получению надлежащего согласия абонента, а также по проверке данного согласия. В связи с чем, с учетом понятийного аппарата Татарстанское УФАС России приходит к выводу, что АО «Загрузка», ООО «Раппорто», ООО «Контур» являются рекламораспространителями, ООО «Контур» также является рекламопроизводителем.

Исходя из вышеуказанного, необходимо привлечь АО «Загрузка» (ИНН 7703544582, ОГРН 7703544582, 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, ком. 21Е), ООО «Раппорто» (ИНН 7703544582, ОГРН 1057746396113, 119021, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, ком. 21Е), ООО «Контур» (ИНН 7802569958, ОГРН 1167847146675, 194295, г. Санкт-Петербург, Поэтический бульвар, д.2, Литера А, Помещение 1025), в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения Закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №016/05/18-1691/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – <...>.

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - АО «Загрузка» (ИНН 7703544582, ОГРН 7703544582, 115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, ком. 21Е), ООО «Раппорто» (ИНН 7703544582, ОГРН 1057746396113, 119021, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 19, ком. 21Е), ООО «Контур» (ИНН 7802569958, ОГРН 1167847146675, 194295, г. Санкт-Петербург, Поэтический бульвар, д.2, Литера А, Помещение 1025).

3. Назначить дело №016/05/18-1691/2021 к рассмотрению на 06 октября 2021г. в 16 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

4. АО «Загрузка», ООО «Раппорто», ООО «Контур» в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту to16@fas.gov.ru с дублированием to16-<...>@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

Копии документов, подтверждающих идентификацию (верификацию) абонента при заполнении анкеты от 23.07.2020, представленной в рамках рассмотрения обращения.

письменные объяснения по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

В случае, если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер, указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт наложение административного штрафа, предусмотренную частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка лиц, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, обязательна.

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) Управление рекомендует представлять свои интересы путем направления письменных пояснений, без непосредственного присутствия (по возможности) на заседании, либо подключением к TrueConf. В случае принятия решения о явке на заседание Комиссии просим обязательно обеспечить меры

предосторожности и на заседании использовать медицинскую маску (иные средства защиты).

<...>