

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-159/2021

«12» октября 2021г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя <...>
Комиссии: >- руководителя управления;
Членов <...>
Комиссии: >- ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и
>- недобросовестной конкуренции;
<...>
>- ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и
>- недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-159/2021, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «МегаЛабс» (далее – АО «МегаЛабс», адрес: 127006, г. Москва, пер. Оружейный, д. 41, оф. 157, ОГРН 1057747083767, Дата присвоения ОГРН 25.05.2005, ИНН 7713556058, КПП 770701001) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 24.12.2020 № 8972э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

- 10.01.2020 в 16 часов 59 минут: «Кредитная карта 100 дней без % от Альфа-Банка за 0 рублей! Скидка 100% за первый год обслуживания. Закажите <http://alfa.link/czkl> от абонента Alfa-Bank.

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.

01.02.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-159/2021 в отношении АО «МегаЛабс» и назначено к рассмотрению на 23.03.2021 на 10 часов 30 минут. Копия Данного определения была направлена в адрес АО «МегаЛабс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание

почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.03.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности АО «МегаЛабс» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что рассылка вышеуказанного смс – сообщения осуществлялась обществом с ограниченной ответственностью «ДЭНИ КОЛЛ» (далее – ООО «ДЭНИ КОЛЛ») по договору № <...> от 01.07.2016, по которому АО «МегаЛабс» оказывает услуги по предоставлению доступа к интерфейсу размещения рекламно – информационных материалов клиента ООО «ДЭНИ КОЛЛ». Согласно условиям договора, ООО «ДЭНИ КОЛЛ» обязуется получать согласие абонентов, среди которых предполагается осуществить распространение рекламно – информационных материалов и использовать их при формировании информационного или рекламного сообщения абонентские номера только тех абонентов, у которых такое согласие было получено (пункт 4.8 договора). В рамках договора клиент ООО «ДЭНИ КОЛЛ» самостоятельно определяет желаемое имя отправителя, текст, предполагаемого к отправке текстового сообщения, и осуществляет выбор абонента – получателя в электронной форме с помощью имеющегося у него программного интерфейса.

23.03.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие представителя АО «МегаЛабс», уведомленного 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 (АО «МегаЛабс») надлежащим ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (юридический адрес: 350000, г. Краснодар, ул. им. Фрунзе, д. 169, помещение 401, ОГРН 1144345040883, Дата присвоения ОГРН 26.12.2014, ИНН 4345404971, КПП 230801001), а также для получения дополнительных доказательств.

Определением от 23.03.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 28.04.2021 в 09 часов 30 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «ДЭНИ КОЛЛ», АО «МегаЛабс» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

06.04.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (исх. от 05.04.2021 № 163), из которых следует, что в данном случае отправителем смс – сообщения является ООО «СМС Трафик» на основании Партнерского договора от 01.12.2017 № <...>, в соответствии с которым ООО «ДЭНИ КОЛЛ» оказывало услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки смс – сообщений.

Из договора следует, что ООО «СМС Трафик» гарантирует, что все смс – сообщения, отправляемые в рамках договора не являются спамом, и по своему содержанию полностью соответствуют нормам действующего законодательства, в том числе законодательства о рекламе, законодательства о персональных данных и не нарушают конституционных прав граждан.

Согласно пункту 6.14 договора ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не несет ответственности за

содержание рекламных сообщений, поскольку ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не осуществляет постоянный мониторинг рассылки, размещаемой ООО «СМС Трафик» посредством интерфейса. Также ООО «ДЭНИ КОЛЛ» не несет ответственность за наличие согласия абонентов на получение рекламы при размещении рекламных сообщений среди абонентов из базы абонентов ООО «СМС Трафик».

Также ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заявило ходатайство о рассмотрении дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие своего представителя в связи с территориальной удаленностью.

28.04.2021 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «ДЭНИ КОЛЛ»), надлежащим (ООО «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), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 28.04.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 08.06.2021 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «СМС Трафик», ООО «ДЭНИ КОЛЛ» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела),

04.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «СМС Трафик» (исх. от 03.06.2021), из которых следует, что заказчиком рассылки вышеуказанного смс – сообщения является АО «Альфа – Банк» в соответствии с договором от 10.07.2013 № <...>, согласно которому ООО «СМС Трафик» по заданию АО «Альфа – Банк» оказывает последнему услуги доступа к системе.

Под системой в силу указанного договора понимается принадлежащий ООО «СМС Трафик» программно – аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать сообщения.

В силу пункта 3.2.2 договора АО «Альфа – Банк» обязан получить от абонента, на телефон которого АО «Альфа – Банк» планирует осуществлять отправку сообщений с информацией АО «Альфа – Банк» предварительное согласие абонента.

ООО «СМС Трафик» не может получить согласие самостоятельно или каким-либо образом взаимодействовать с абонентом, не является участником отношений по формированию рекламного сообщения.

08.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие 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 № 042/05/18-159/2021 отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС Трафик») надлежащим (АО «Альфа – Банк», юридический адрес: 107078, г. Москва, ул. Каланчевская, 27, ОГРН 1027700067328, Дата

присвоения ОГРН 26.07.2002, ИНН 7728168971, КПП 770801001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 08.06.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 11.08.2021 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Альфа – Банк», ООО «СМС Трафик» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

10.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения АО «Альфа – Банк» (исх. от 03.08.2021 № 32/24249), из которых следует, что по причине отсутствия в определении уточняющих данных (полное ФИО, дата рождения, паспортные данные и т.д.), у АО «Альфа – Банк» отсутствует возможность идентифицировать заявителя как клиента АО «Альфа – Банк» и, соответственно, предоставить запрашиваемую информацию.

Проведенная АО «Альфа – Банк» проверка не подтвердила факт направления рассматриваемого смс – сообщения. Аналогичные результаты получены АО «Альфа – Банк» от ООО «СМС Трафик».

11.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие представителя АО «Альфа – Банк», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 11.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 09.09.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Альфа – Банк» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

08.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя АО «Альфа – Банк» (исх. № 32/2789/07), из которых следует, что в информационных системах Банка и ООО «СМС Трафик» отсутствует информация, подтверждающая факт направления рассматриваемого смс – сообщения.

Банк не несет ответственности за содержание недостоверной рекламы третьих лиц, которые незаконно используют общедоступную информацию о Банке. Такие (и подобные) активности могут представлять собой мошеннические действия, направленные на дальнейшее хищение денежных средств клиентов с использованием методов социальной инженерии.

09.09.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 в отсутствие представителя АО «Альфа – Банк», уведомленного 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 к рассмотрению дела ООО «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) в качестве лица, располагающего сведениями о распространении спорной рекламы, для привлечения заявителя в качестве лица, участвующего в деле, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 09.09.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-159/2021 было отложено на 12.10.2021 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Альфа – Банк», ООО «СМС Трафик» 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).

24.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «СМС Трафик» (исх. от 23.09.2021 № 288-21), из которых следует, что в соответствии с выпиской из программного комплекса ООО «СМС Трафик», 10.01.2020 на абонентский номер <...> от имени Alfa-Bank направлялись смс – сообщения следующего содержания:

10.01.2020 в 14:43:38 (мск): nk/vHKY;

10.01.2020 в 14:43:38 (мск): Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.li>;

10.01.2020 12:59:01 (мск): nk/vHKY;

10.01.2020 12:59:01 (мск): Управляйте счетами и картами в мобильном приложении: <http://alfa.li>.

Таким образом, текст сообщения, указанный в заявлении не направлялся от имени Alfa-Bank через платформу ООО «СМС Трафик».

12.10.2021 состоялось рассмотрение дел № 042/05/18-159/2021 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 получения дополнительных доказательств по делу.

В соответствии с пунктом 32, 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 № 042/05/18-159/2021 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-159/2021 к рассмотрению на 01 декабря 2021 года на 09 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 08 часов 50 минут в каб. 316.

3. <...> необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 01 декабря 2021 года согласие на обработку персональных данных по следующей форме:

«Я, ФИО, серия и номер паспорта, даю согласие на получение Кемеровским УФАС России информации о детализации счета, телефонных соединениях, СМС-сообщениях, иных переданных данных на / от абонентский (номер телефона) (за период – указываете дату поступления смс - сообщения рекламного характера – 10.01.2020) в сети оператора сотовой связи (название оператора сотовой связи)»,
удостоверенное личной подписью.

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 заседания 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: fo42@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.