

Исх. №ВЧ-08/2269 от 13.03.2024 г.

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

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/18-1758/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламных сообщений 05 октября 2023 года в 15 часов 25 минут на мобильный номер заявителя <...> с буквенного номера «<...>», что содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение от <...> (вх. №10860 от 13.10.2023) по факту распространения СМС-рассылки рекламных сообщений на мобильный номер заявителя <...> с буквенного номера «<...><...>».

Факт поступления сообщения подтверждается скриншотом.

<...>

Буквенный номер «ТС» принадлежит сотовому оператору ООО «Т2 Мобайл»

Управлением был отправлен запрос в ООО «Т2 Мобайл», для установления владельца номера, с которого было направлено сообщение рекламного характера.

Согласно информации, предоставленной ООО «Т2 Мобайл» сообщение с буквенного номера «<...>» осуществляла компания ООО «ОСК» (ИНН 7705658056, 119270, г. Москва, ул. Лужнецкая набережная, д. 10А, стр. 3, эт. 3, пом. 1, ком. 14).

Также Управлением был отправлен запрос в адрес ООО «ОСК» с целью предоставления в адрес Управления информации о наличии разрешения, согласия абонента с номером <...> на получение сообщений рекламного характера от ООО «ОСК» (приложение подтверждающих документов).

Согласно информации представленной Обществом (вх.№149 от 10.01.2024), ООО «ОСК» оказывает технические услуги обеспечения функционирования программного обеспечения лицам, осуществляющим рассылку смс-сообщений, не обладающим соответствующим оборудованием и программным обеспечением.

Сообщение, указанное в Определении поступали на оборудование Общества от ООО «АйДиджитал» (ИНН: 7813577816). По Договору ООО «ОСК» оказывает клиенту техническую услугу предоставления доступа к программному обеспечению, обеспечивающему доставку смс-сообщения Клиента. В соответствии с Договором, формирование и отправка смс-сообщений осуществляется Клиентом самостоятельно, без согласования с ООО «ОСК» текстов и адресатов направляемых сообщений. При этом ООО «ОСК» не имеет технической возможности каким-либо образом формировать, дополнять, обрабатывать поступающие от Клиента смс-сообщения. В соответствии с п.11.1 Приложения №2 к Договору, Клиент обязуется получить согласия у абонентов, которым предполагается рассылка.

Согласно информации ООО «АйДиджитал», Общество, выступая в качестве SMS-агрегатора, обладая всеми необходимыми лицензиями на услуги связи и технологическим оборудованием, оказывает своим клиентам услуги по рассылке SMS-сообщений. Общество выступает в качестве связующего звена между клиентами Общества, операторами сотовой связи и их абонентами. Это

исключает необходимость того, чтобы каждая компания-клиент Общества подписывала отдельное соглашение с каждым оператором сотовой связи.

Между Обществом («Исполнитель») и ООО «УК «ТрансТехСервис» (ИНН 1650131524) («Заказчик») заключен Договор №DD0101/20-01SYU от 1 января 2020 года согласно условиям которого Исполнитель оказывает Заказчику услуги по предоставлению возможности направлять SMS-Сообщения, а Заказчик обязуется принимать оказанные Исполнителем Услуги и оплачивать их в соответствии с условиями Договора.

Исполнитель запросил у Заказчика сведения о наличии согласия Абонента. Заказчик направил в адрес ООО «АйДиджитал» официальное письмо, в котором указал, что получить достоверные сведения о предоставлении согласия на рассылку от Абонента не удалось. Таким образом, согласие Абонента Заказчиком получено не было несмотря на то, что условиями заключённого Договора предусмотрено, что Заказчик обязуется получать согласия абонентов, которым направляются Сообщения Заказчика, на получение абонентами таких Сообщений Заказчика в порядке и в форме, предусмотренной законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту п. 3.2 Договора Заказчик самостоятельно определяет содержание Сообщений Заказчика, получателей Сообщений Заказчика и время передачи Сообщений Заказчика. Заказчик несет полную ответственность перед Исполнителем, Абонентами и третьими лицами, компетентными государственными органами за содержание Сообщений и факт их приема-передачи в рамках оказания Услуг, и обязуется самостоятельно предоставлять в соответствующие государственные органы сведения и отчеты, за собственный счет получить все лицензии и разрешения, необходимые для осуществления вышеуказанных действий. При этом Исполнитель не редактирует и не оказывает какое-либо иное влияние на содержание Сообщений.

В рамках Договора Стороны признают, что в случае, если Сообщение содержит рекламную информацию, Заказчик несет все предусмотренные законом обязанности рекламодателя и рекламораспространителя такого Сообщения, а привлечение Исполнителя для обеспечения технической возможности отправки (передачи) Сообщений Заказчика конкретным, определяемым Заказчиком лицом, не влечет переход к Исполнителю обязанностей рекламораспространителя.

Из этого следует, что рекламораспространителем является ООО «УК «ТрансТехСервис» (ИНН 1650131524), поскольку указанное лицо осуществляло и осуществляет выбор получателей сообщений и инициирует передачу SMS-сообщения абоненту, а ООО «АйДиджитал» только предоставляет для этого техническую возможность.

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 части 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе» дано понятие рекламы — это 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.

Согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушения части 1 статьи 18 несёт рекламораспространитель.

Рекламораспространителем являются ООО «УК «ТрансТехСервис» (ИНН 1650131524).

Рассмотрение дела №016/05/18-1758/2023 было назначено на 11 марта 2024 г. в 09 часов 30 минут.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, руководствуясь пунктом 38 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 г. №1922, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Рассмотрение дела №016/05/18-1758/2023 отложить.

2. Назначить дело №016/05/18-1758/2023 к рассмотрению на 24 апреля 2024 г. в 10 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

3. ООО «УК «ТрансТехСервис» в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на to16-<...>@fas.gov.ru) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

разрешение, согласие абонента с номером <...> (<...>) на получение рекламных сообщений от ООО «УК «ТрансТехСервис» (с приложением подтверждающих документов);

информацию о том, каким образом осуществлялись рекламные сообщения на номер абонента (кто утверждает текст и порядок рекламных сообщений с приложением соответствующих документов);

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

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) есть возможность участия в рассмотрении дела через программу «TrueConf Server». Вход в конференцию по ссылке: <...>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)