

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-2294/2019

«05» марта 2020г. 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:

<...
>- начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

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

рассмотрев дело № 042/05/18-2294/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС-центр» (далее – ООО «СМС-центр», юридический адрес: 123112, г. Москва, Пресненская набережная, 12, оф. А35, ИНН 7724805644, ОГРН 1117746756489, дата присвоения ОГРН 26.09.2011, КПП 770301001) при распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

13.12.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. от 13.12.2019 № 7418э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщения без согласия заявителя следующего содержания:

11.12.2019 в 16 часов 16 минут: «Новогодние кредиты в АО Кузнецкбизнесбанк kbb.ru/action/ ГенЛиц № 1158» от абонента КВВ на абонентский номер <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» следует, что отправку указанного смс - сообщения осуществило ООО «СМС-центр» в рамках договора № <...> от 01.06.2015.

Согласно пункту 3.2.8 договора ООО «СМС – центр» обязуется инициировать смс –

рассылки с соответствующим сервисом только в отношении тех абонентов исполнителей или получателей сервисов, которые выразили ООО «СМС-центр» или его клиентам свое согласие на получение такого сервиса, путем совершения действий, однозначно идентифицирующих таких абонентов и позволяющих достоверно установить их волеизъявление.

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

23.12.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-2294/2019 в отношении ООО «СМС-центр» и назначено к рассмотрению на 28.01.2020 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

28.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС-центр», 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 получения дополнительных доказательств.

Определением от 28.01.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 было отложено на 05.03.2020 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС-центр» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

10.02.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС-центр» (исх. от 27.01.2020 № 269/20), из которых следует, что ООО «СМС-центр» оказывает услуги на основании лицензии на право оказания телематических услуг связи № <...> от 26.01.2017. ООО «СМС-центр» предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям технический канал в сервисе SMSC.RU для передачи сообщений операторам связи с помощью различных протоколов передачи данных.

Сервис SMSC.RU – совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих ООО «СМС-центр» и позволяющих осуществлять передачу сообщений от инициатора рассылки до операторов связи. При этом

ООО «СМС-центр» не определяет ни содержание сообщений, ни круг лиц – получателей сообщений, ни место и время распространения сообщений, не доводит сообщение до потребителей информации, не преследует цель привлечения внимания к объекту рекламирования. ООО «СМС-центр» предоставляет технический канал для передачи сообщения от заказчика рассылки только к оператору связи. У ООО «СМС-центр» отсутствует техническая возможность передачи сообщения напрямую потребителю информации (абоненту). Набор текста сообщения и ввод телефонного номера абонента осуществляется заказчиком рассылки.

Вышеуказанное смс – сообщение было отправлено обществом с ограниченной ответственностью «СМС Трафик» (далее – ООО «СМС Трафик») через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг от 01.01.2017 № <...>. В соответствии с данным договором ООО «СМС – центр» прямо запрещает ООО «СМС Трафик» отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента.

В соответствии с пунктом 3.2.1 договора ООО «СМС Трафик» обязано соблюдать требования законодательства Российской Федерации (в том числе ФЗ «О рекламе»). Пунктом 3.2.5 договора установлено, что ООО «СМС Трафик» обязуется не использовать подключение к сервису SMSC.RU для организации спама. В соответствии с пунктом 6.4 договора ответственность за содержание сообщений и присваиваемое имя отправителя несет ООО «СМС Трафик». ООО «СМС – центр» обеспечивает доступ к сервису SMSC.RU и обязано передавать сообщения в их неизменном содержании и объеме, в связи с этим, ответственность за включение в сообщения сведений и данных, противоречащих действующему законодательству, возлагается на ООО «СМС Трафик».

На основании изложенного, ООО «СМС Трафик» самостоятельно осуществило отправку смс – сообщения (в том числе набор текста и ввод номера абонента, определение места и времени отправки) через выделенный доступ к технической платформе сервиса.

05.03.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС – центр», 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 (ООО «СМС – центр») надлежащим (ООО «СМС Трафик», 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 соответствии с абзацем 5 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, абзацем 5 пункта 3.48 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-2294/2019 к рассмотрению на 02 апреля 2020 года на 08 часов 30 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 08 часов 20 минут в каб. 316.

3. ООО «СМС Трафик» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 01 апреля 2020 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельства о государственной регистрации юридического лица;

-договора (иного документа), заключенного с оператором связи на рассылку смс - сообщения рекламного характера (в том числе, на абонентский номер <...>);

-платежных документов, подтверждающих оплату за рассылку смс - сообщения (в том числе на абонентский номер <...>);

-письменного согласия абонента (<...>) на получение рекламы посредством смс - сообщения.

Дополнительно ООО «СМС Трафик» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной смс - рекламы без согласия абонента (<...>).

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Явка представителя ООО «СМС Трафик» с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

При себе иметь данное определение (копию определения).