

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

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

«05» июня 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;

<...
>- главного 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 физического лица (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 <...> <...>. <...>/<...>/ 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 <...>.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель 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 № 150145 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 № 125899. 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).

Определением от 05.03.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 было отложено на 02.04.2020 в 08 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик», ООО «СМС-центр» заказными письмами с уведомлением о вручении.

30.03.2020 в связи с рекомендациями Правительства Российской Федерации, Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в целях недопущения распространения коронавирусной инфекции рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019, назначенное на 02.04.2020 на 08 часов 30 минут было перенесено на 08.05.2020 на 08 часов 30 минут. Письмо о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

08.05.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», 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 08.05.2020 рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 было отложено на 05.06.2020 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС Трафик» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

05.06.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2294/2019 в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», 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.

В соответствии с абзацем 2 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 2 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 Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

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

2. Назначить дело № 042/05/18-2294/2019 к рассмотрению на 05 августа 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 03 августа 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 (8-<...>-<...>-<...>-<...>) на получение рекламы посредством смс - сообщения.

Дополнительно ООО «СМС Трафик» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной смс - рекламы без согласия абонента (8-<...>-<...>-<...>-<...>)).

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 заседания Комиссии по рассмотрению дела является ПРИОРИТЕТНЫМ.

2) Обеспечение явки на заседание Комиссии по рассмотрению дела в назначенную дату и время с учетом части 2 Распоряжения губернатора Кемеровской области - Кузбасса от 11.05.2020 года № 62-рг «О дополнительных мерах по противодействию распространению новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» гражданам, находящимся на территории Кемеровской области - Кузбасса, соблюдать масочный режим, соответственно в Кемеровское УФАС России будут допущены лица, имеющие защитные маски.

Кемеровское УФАС России рекомендует на заседание Комиссии по рассмотрению дела направлять не более одного представителя с обеспечением его защитной маской и перчатками.

При себе иметь данное определение (копию определения).

3) 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.

Заместитель председателя Комиссии <...>

<...>

Члены Комиссии

<...>