

ООО «ДЭНИ КОЛЛ»

350015, г. Краснодар

ул. Новокузнецкая, д. 67, оф. 32/2

АО «МегаЛабс»

127006, г. Москва

Пер. Оружейный, д. 41, оф.157

ООО «Скартел»

127006, г. Москва

Оружейный переулок, д. 41

оф. 48

ООО «СМС-центр»

115419, г. Москва

2-й Рощинский проезд, 8

ООО «СМС Аэро»

644099, г. Омск,

ул. Набережная Тухачевского, д. 16, оф. 37

<...>

о прекращении производства по делу № Р-21/18

25 октября 2018 года
г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель Гречишникова Е.А.,

члены Комиссии – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мясникова А.Н.,

рассмотрев дело № Р-21/18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения SMS-сообщения рекламного характера без предварительного согласия абонента,

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области поступило обращение (вх. от 23.03.2018 № 1754) гражданина <...> о поступлении на его номер телефона рекламного SMS-сообщения, установлено, что заявитель не давал на это своего согласия.

22.02.2018 в 16:26 на мобильный телефон заявителя (номер <...>) поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Встречай Весну! Скидка 20 000 руб. на карту 12 месяцев 24Ч!+60 дн. Заморозки. Только до 27 февраля! 84951276420 Производственная д 2».

Установлено, что на номер телефона заявителя (номер <...>) SMS-сообщение отправлено через SMS-центр, который принадлежит оператору сотовой связи ООО «Скартел» (ОГРН 5077746847690, ИНН/КПП 7701725181/770701001).

Между ООО «Скартел» (Оператор) и АО «МегаЛабс» (Партнер) (ОГРН 1057747083767 ИНН/КПП 7713556058/770701001) заключен договор от 20.10.2014 № 14-6900, в соответствии с которым Оператор обязуется по Заявкам Партнера оказывать Партнеру услуги по предоставлению доступа к Интерфейсу для целей размещения Мобильной рекламы и/или

Информационных материалов по Базе Клиента среди абонентов с помощью каналов коммуникации.

АО «МегаЛабс» заключен договор с ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (ОГРН 114434504083 ИНН/КПП 4345404971/231001001) на получение последним доступа к Интерфейсу для размещения рекламных материалов среди своих Абонентов. При размещении рекламных материалов в качестве имени отправителя ООО «ДЭНИ КОЛЛ» было выбрано буквенное обозначение «FitnessCCCP».

23.05.2018 в отношении ООО «ДЭНИ КОЛЛ» возбуждено дело № Р-21/18 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в своих пояснениях сообщило, что между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «СМС-центр» заключен Партнерский договор № ДП/SMS-4101122017 от 01.12.2017, в соответствии с которым Общество оказывает услуги по предоставлению исключительно технической возможности для рассылки SMS-сообщений. Условия договора содержат указание на то, что распространение рекламы посредством технической возможности Исполнителя без предварительного согласия абонента несет Заказчик.

В соответствии с указанным договором Исполнитель (ООО «ДЭНИ КОЛЛ») не несет ответственности за содержание рекламных сообщений, поскольку Исполнитель не осуществляет постоянный мониторинг рассылки, размещаемой Заказчиком посредством интерфейса. Также Исполнитель не несет ответственность за наличие согласия Абонентов на получение рекламы, при размещении рекламных сообщений среди абонентов из базы абонентов Заказчика (ООО «СМС-центр»).

19.07.2018 к участию в рассмотрении дела привлечено ООО «СМС-центр» (ИНН 7724805644, ОГРН 1117746756489, юридический адрес: 115419, г. Москва, 2-й Рощинский проезд, 8) в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

ООО «СМС-центр» в своих письменных пояснениях исх. от 14.08.2018 № 264/2018 сообщило, что между ООО «СМС-центр» и (Исполнитель) и ООО «СМС Аэро» (Заказчик) заключен договор № 409671 от 29.08.2015. Отправителем данного сообщения является Заказчик ООО «СМС Аэро», тогда как Исполнитель предоставляет Заказчику услуги доступа к Сервису SMSC.RU для самостоятельной отправки сообщений из личного кабинета, а также для интеграции сервисов Заказчика для отправки и приема сообщений через API. ООО «СМС Аэро» самостоятельно осуществил отправку указанного смс-сообщения (в том числе набор текста и ввод номера абонента, определение места и времени отправки) через выделенный доступ к технической платформе сервиса.

Также ООО «СМС-центр» указало, что в связи с поступившей жалобой, номер +<...> внесен в стоп-лист.

ООО «СМС Аэро» (ИНН 5507109692, ОГРН 1155543029619, юридический адрес: 644099, г. Омск, ул. Набережная Тухачевского, д. 16, оф. 37) привлечено к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось ввиду ненадлежащего извещения лиц, участвующих в деле, а также с целью получения дополнительных доказательств.

ООО «СМС Аэро» письмом от 16.10.2018 (вх. № 6186э, от 25.10.2018 № 6811) указало, что 28.05.2017 заключило с ООО «СПОРТ СООРУЖЕНИЯ» договор возмездного оказания услуг №1705-000632 и согласно его условиям предоставило доступ к системе и технической поддержки. Согласно п. 4.2 договора Заказчик (ООО «СПОРТ СООРУЖЕНИЯ») обязан довести до сведения Адресатов, получающих сообщения информацию о возможности и способе, с помощью которого они могут отказаться от дальнейшего получения сообщений (п. 4.2.2), удалять из базы адресов телефонные номера, отказавшихся получать рассылку (п. 4.2.3), не производить рассылку спама, нежелательных смс-сообщений, Viber-сообщений рекламного характера, если от Абонента не было получено предварительное согласие на их получение (п. 4.2.5), осуществлять отправку смс-сообщений, Viber-сообщений только тем Абонентам, которые выразили свое согласие на получение отправляемых сообщений в любой законной форме (п. 4.2.6).

Также Общество сообщило, что ООО «СПОРТ СООРУЖЕНИЯ» представило предварительное согласие абонента Верещагина К.Н. на получение рекламно-информационных материалов и предоставило анкету абонента от 02.02.2018 с указанием номера телефона (+<...>).

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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.

ООО «СМС Аэро» письмом от 16.10.2018 (вх. № 6186э, от 25.10.2018 № 6811) сообщило, что рекламное сообщение с текстом «Встречай Весну! Скидка 20 000 руб. на карту 12 месяцев 24Ч!+60 дн. Заморозки. Только до 27 февраля! 84951276420 Производственная д 2», поступившее абоненту 22.02.2018 в 16:26 на мобильный телефон +<...> было отправлено ООО «СМС Аэро» по поручению ООО «СПОРТ СООРУЖЕНИЯ». Данное сообщение было отправлено с письменного согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений.

В материалы дела представлено заявление, заполненное Верещагиным Константином Николаевичем, с указанием номера телефона, контактных данных абонента от 02.02.2018, в которой заявитель выразил согласие на получение рекламы по сетям электросвязи на указанный выше номер сотового телефона.

На основании вышеуказанной анкеты Верещагин К.Н., указав абонентский номер +<...> и подписав собственноручно данную анкету, согласился на обработку персональных данных, указанных в анкете, в том числе, на получение предложений от ООО «Спорт Сооружение Солнцево» в виде смс-сообщений, акциях, проводимых компанией, скидках, новостях компании с помощью любых каналов связи.

С учетом изложенного, указанное смс-сообщение было отправлено 22.02.2018 в 16.26 с предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Таким образом, факт нарушения рекламного законодательства не подтвердился.

Согласно абзацу «а» пункта 36 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 года № 508, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

О П Р Е Д Е Л И Л А:

Производство по делу № Р-21/18 прекратить.

Председатель Комиссии

Е.А.

Гречишникова

Члены Комиссии
К.И. Мурзин

А.Н. Мясникова

Исп. Мясникова Алена Николаевна, т. (4752) 72-93-54