

Исх. №ВЧ-08/3914 от 23.04.2024 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 №016/05/18-337/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение от <...> (вх. №474/ж от 18.01.2024) о распространении <...> на телефонный номер заявителя <...> без предварительного его согласия во время телефонного звонка смс-сообщения с буквенного номера «Gredistory» с рекламой банковских услуг:

<...>

Факт поступления смс-сообщений подтверждается скриншотом и детализацией по абонентскому номеру.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал

Номер телефона Заявителя принадлежит сотовому оператору ПАО «Вымпелком».

Управлением был направлен запрос ПАО «Вымпелком», для установления владельца буквенного номера, с которого было направлено СМС-сообщение рекламного характера.

Согласно ответу ПАО «Вымпелком», вышеуказанный буквенный номер принадлежит ООО «СМС Трафик»

Согласно информации, предоставленной ООО «СМС Трафик», Общество не участвует в деятельности по распространению рекламы, не инициирует рассылку по поводу продажи товаров и оказания услуг. Согласно Выписке из ЕГРЮЛ, основным видом экономической деятельности (ОКВЭД) ООО «СМС Трафик» является 62.01 Разработка компьютерного программного обеспечения. В данном случае, деятельность ООО «СМС Трафик», а также предоставляемые заказчикам услуги, сводятся к обеспечению функционирования собственной сети связи, то есть никаких активных действий, направленных на распространение рекламы или на формирование текста SMSсообщения на стороне ООО «СМС Трафик» не совершалось.

По смыслу ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ (ред. от 02.08.2019) «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»), распространение рекламы является активным действием, целью которого является направление конкретного рекламного сообщения различным получателям для привлечения внимания к объекту рекламирования, что не является целью деятельности ООО «СМС Трафик».

Инициатором, отправителем, заказчиком рассылки данного SMS-Сообщения является ООО «МСН Телеком» (ОГРН: 1117746441647, юридический адрес: 115487, город Москва, 2-й Нагатинский пр-д, д. 2 стр. 8, эт 1 пом II ком 7). Между ООО «СМС Трафик» (далее - Исполнитель) ООО «МСН Телеком» (далее - Заказчик) был заключен договор оказания услуг доступа к системе №124/21 от 12.08.2021 г. (далее – Договор).

В соответствии с п. 2.1 указанного Договора, Исполнитель обязуется оказывать Заказчику услуги

доступа к Системе (далее – Услуги), в том числе проводить необходимые и организационные мероприятия по обработке Сообщений с помощью Системы, обеспечивающие прием Сообщений Абонентами или от Абонентов и передачу Сообщений Операторами Абонентам, а Заказчик обязуется принимать и оплачивать Услуги на условиях, предусмотренных Договором.

В соответствии с п. 2.2 указанного Договора, Исполнитель оказывает Услуги в соответствии с установленными Правилами оказания Услуг (Приложение №1 к Договору), которые являются неотъемлемой частью Договора.

В соответствии с п. 1.18 указанного Договора, под Системой в силу Договора понимается принадлежащий Исполнителю программно-аппаратный комплекс, который позволяет обрабатывать Сообщения в автоматическом режиме без участия Исполнителя, если иное не предусмотрено соглашением Сторон, и с помощью которого Стороны 2 обмениваются информацией, касающейся исполнения Договора (в том числе загружают Сообщения, просматривают статистику по оказанным услугам, формируют бухгалтерские документы и прочее).

Согласно информации представленной ООО «МСН Телеком» (вх.№3397 от 03.04.2024), ООО «МСН Телеком» не является рекламодателем данного рекламного сообщения, поскольку между ООО «МСН Телеком» и АО «Объединенное кредитное бюро» (АО «ОКБ») был заключен Договор на оказание услуг связи № 0110 от 24.02.2022 г., согласно которого Исполнитель ООО «МСН Телеком» обязуется по заданию Заказчика (АО «ОКБ») оказать услуги по предоставлению сервисов голосового бота для обзвона клиентов АО «ОКБ», а также подготовить для Заказчика Отчет об оказанных услугах. Согласно Техническому заданию, являющемуся неотъемлемой частью вышеуказанного Договора в редакции Дополнительного соглашения № 1 к Договору №0110 от 24.02.2022 г. услуги включают в себя:

Предоставление голосового бота; Предоставление услуг связи, в том числе фиксированных телефонных номеров в коде 495 и 499 для обзвона голосовым ботом; Поддержка голосового бота на весь период действия договора (обеспечение работоспособности бота, изменение скриптов, веток бота), Обзвон предоставленной заказчиком базы, Предоставление статистики и отчетности по результатам обзвона.

Запуск задания осуществляется вручную сотрудником Исполнителя. В соответствии с п. 1.2.5. Технического задания, при осуществлении обзвона, сотрудники Исполнителя в ручном режиме осуществляют набор номера абонента из списка, предоставленного Заказчиком, после чего включают бот.

Бесперебойная работа бота, согласно п. 1.2.6 указанного Технического задания, включает в себя следующее: задание запускается в согласованное время, сотрудник исполнителя после набора номера Абонента, включает бота, который осуществляет разговор по заданному алгоритму, бот идет по заложенному скрипту, смс отправляются, личный кабинет отражает информацию о ходе задания в реальном времени.

В соответствии с п. 1.2.7. Технического задания, Исполнитель обеспечивает работоспособность сервиса отправки смс во время работающего задания и подсчета кликов по ссылкам внутри смс в течение 3х суток после задания.

Таким образом, ООО «МСН Телеком» не является рекламодателем, поскольку он не инициирует рассылку по поводу продажи товаров и оказания услуг, и не является конечным заказчиком рекламных коммуникаций. Он оказывает услуги АО «ОКБ», который является Заказчиком направления смс рекламного характера своим клиентам, для чего использует услуги голосового бота и услуги связи, предоставляемые ООО «МСН Телеком». При этом скрипты согласовывает Заказчик. Тексты СМС составляет Заказчик. Сбор согласий на получение рекламных коммуникаций также осуществляется на стороне Заказчика. На основании изложенного, рекламодателем является АО «ОКБ».

Основным видом деятельности ООО «МСН Телеком» является оказание услуг связи на базе проводных технологий. Услуги, оказываемые АО «ОКБ» по Договору на оказание услуг от 24.02.2022 г., сводятся к обеспечению функционирования работы голосового бота по скриптам, согласованным Заказчиком. То есть никаких активных действий, направленных на

распространение рекламы и на формирование текста смс сообщения абоненту телефонного номера <...> ООО «МСН Телеком» не предпринимал.

Инициатором и заказчиком рассылки смс-сообщения, указанного в Определении о возбуждении дела № 016/05/18-337/2024, является АО «Объединенное кредитное бюро».

В свою очередь, согласно информации, представленной АО «ОКБ» в адрес ООО «МСН Телеком» по запрошенному телефонному номеру: АО «ОКБ» оказывало владельцу телефонного номера <...> (далее также – Абонент) услуги на условиях оферты «Правила использования Личного кабинета АО «ОКБ», размещенной по адресу https://credistory.ru/static/terms_of_use.pdf (далее также – Правила).

Регистрация в Личном кабинете осуществляется пользователями для целей получения услуг АО «ОКБ», в том числе, заказа кредитных отчетов согласно Федеральному закону «О кредитных историях» от 30.12.2004 N 218-ФЗ, а также иных услуг, полный перечень которых содержится в Правилах.

Абоненту фактически оказывались услуги по предоставлению бесплатного кредитного отчета на основании запросов субъекта кредитной истории (Абонента).

Согласно представленной АО «ОКБ» справки от 01.04.2024г., Абонент с телефонным номером <...>, был зарегистрирован в личном кабинете Бюро 14.02.2019, в этот же день предоставив согласие на обработку персональных данных. Регистрация в Личном кабинете, идентификация и сбор согласий осуществляется на формах авторизации на сайте АО «ОКБ» <https://credistory.ru>. При этом персональные данные Абонента были дополнительно подтверждены им 16.06.2022 г. посредством единой системы идентификации и аутентификации с помощью подтвержденной учетной записи на Портале Госуслуги.

При регистрации/входе в Личный кабинет Абонент должен ознакомиться с условиями Согласий, Правилами использования Личного кабинета АО «ОКБ» и порядком обработки персональных данных.

В случае, если Абонент согласен на получение рекламных сообщений, он проставляет «галочку» в соответствующем поле (чек-боксе) напротив текста «Я хочу получать информацию об услугах, продуктах, акциях и персональных предложениях» и нажав на кнопку входа в Личный кабинет. Согласие на получение рекламных сообщений, получаемое посредством проставления «галочки», является добровольным. Данный текст включает активную ссылку на текст самого согласия на получение рекламы, при переходе по которой Абонент осуществляет ознакомление с текстом предоставляемого согласия.

Факт не проставления «галочки» при входе/авторизации никак не повлияет на возможность получения услуг от АО «ОКБ». Согласие предоставляется добровольно.

Абонент с телефонным номером <...> дал согласие на получение рекламных сообщений 13.03.2021 г.

29.03.2023г. Абонент предоставил согласие на получение рекламных коммуникаций повторно (скриншоты с информацией о предоставлении согласия содержатся в Справке АО «ОКБ» от 01.04.2024г., справка будет приложена к настоящему Определению).

Согласно представленной АО «ОКБ» информации - факты регистрации пользователей личного кабинета Бюро кредитных историй и предоставления им и согласий на обработку персональных данных и получение рекламных сообщений хранятся в Бюро в электронном виде в базе данных соответствующей информационной системы. В справке от 01.04.24 г. представлен скриншот сведений, хранимых в отношении Абонента и извлеченных из базы данных 01.04.24 г. с пояснениями.

Таким образом, на дату осуществления рекламной коммуникации имелось действующее и требуемое законом согласие Абонента на получение рекламы.

По данным АО «ОКБ», по состоянию на 29.03.2024 г., заявления на изменение номера телефона или отзыва согласия на получение рекламы в АО «ОКБ» не поступало.

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 несет рекламораспространитель.

Рассмотрение дела №016/05/18-337/2024 было назначено 17 апреля 2024 г. в 11 часов 00 минут.

Однако, 09 апреля 2024 года (вх.№3604 от 09.04.2024), в адрес Управления поступило ходатайство ООО «МСН Телеком» об отложении рассмотрении дела, в связи с участием представителя в рассмотрении Постановления в Симоновском районном суде г. Москвы, а также в связи с необходимостью привлечения к участию в деле АО «Объединенное кредитное бюро».

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и для привлечения к участию в деле иных лиц, 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 №016/05/18-337/2024 отложить.

2. Назначить дело 016/05/18-337/2024 к рассмотрению на 22 мая 2024 г. в 09 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

3. АО «Объединенное кредитное бюро» привлечь в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

4. АО «Объединенное кредитное бюро» в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту to16@fas.gov.ru с дублированием to16-<...>@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

разрешение, согласие абонента с номером <...> (<...>) на получение рекламных сообщений от АО «Объединенное кредитное бюро» (с приложением подтверждающих документов), в том числе с информацией об идентификации Заявителя;

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

письменные объяснения по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

4. <...> в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России на электронную почту to16@fas.gov.ru с дублированием to16-<...>@fas.gov.ru письменную позицию относительно доводов ООО «МСН Телеком» (вх.№3397 от 03.04.2024) изложенных в настоящем Определении.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ попунктно, 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 посредством удаленного доступа 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)