

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/18-1679/2021

«28» февраля 2022г.

г. Кемерово

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

<...> -
руководителя управления;

Председателя
Комиссии:

<...>-
начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

Членов Комиссии: <...>-

ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-1679/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «СМС - центр» (далее – ООО «СМС - центр», юридический адрес: юридический адрес: 123112, г. Москва, Пресненская наб., д. 12, оф. А35, ОГРН 1117746756489, Дата присвоения ОГРН 26.09.2011, ИНН 7724805644, КПП: 770301001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления Роскомнадзора по Кемеровской области – Кузбассу (исх. от 14.07.2021 № 9349-05/42, вх. от 19.07.2021 № 3258) о рассмотрении заявления <...> (исх. от 14.07.2021) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на абонентский номер заявителя <...> без его согласия.

Заявителем в адрес Кемеровского УФАС России представлены копии заявлений, направленных в адрес распространителей рекламных смс – сообщений об отзыве согласия на обработку персональных данных, а также скриншот смс – сообщений следующего содержания:

20.06.2021 в 17 часов 03 минуты: «Вам доступно до 50 000 руб! Забрать zaimv.ru/T0co1f» от абонента zaimm365.ru;

20.06.2021 в 17 часов 12 минут: «Займы онлайн до 20000р. под 0% для новых клиентов – mfoi.ru/T0kRH_» от абонента zaimm365.ru.

ООО «Т2 Мобайл» представлена следующая информация о рекламодателе указанных смс – сообщений:

20.06.2021 в 17 часов 03 минуты, в 17 часов 12 минут рассылку осуществляло ООО «СМС – центр» на основании договора от 01.06.2015 № <...>, в редакции дополнительного соглашения от 01.03.2018 № <...>.

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.

17.09.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-1679/2021 в отношении ООО «СМС-центр» и назначено к рассмотрению на 19.10.2021 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «СМС - центр» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

12.10.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СМС – центр» (исх. от 04.10.2021 № 10/04-2К), из которых следует, что указанное смс – сообщение было передано заказчиком рассылки обществом с ограниченной ответственностью «Севентех» (далее – ООО «Севентех») через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг от 01.09.2018 № <...>.

В соответствии с данным договором ООО «СМС – центр» прямо запрещает ООО «Севентех» отправку любых сообщений, нарушающих требования законодательства, в том числе без предварительного согласия абонента.

Пунктом 3.2.3 договора установлено, что ООО «Севентех» обязуется в обязательном порядке получить от абонента или адресата согласие на получение сообщений, выраженного посредством совершения ими действий, однозначно идентифицирующих этого абонента или адресата и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщений. В соответствии с пунктом 3.4.5 договора ООО «Севентех» обязуется не использовать подключение к сервису для рассылки СПАМА.

Пунктом 6.6 договора ООО «Севентех» гарантирует ООО «СМС- центр» наличие

согласия абонентов и адресатов, полученных в порядке статьи 18 ФЗ «О рекламе». В соответствии с пунктом 6.5 договора ответственность за содержание сообщений и присваиваемое имя отправителя несет ООО «Севентех».

19.10.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1679/2021 в отсутствие представителя ООО «СМС - центр», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-1679/2021 отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «СМС - центр») надлежащим (ООО «Севентех», юридический адрес: 125284, г. Москва, Хорошевское шоссе, д. 32А, под 9 Э 4, оф. 415-1, ОГРН 1096316004674, Дата присвоения ОГРН 18.06.2009, ИНН 6316145067, КПП 771401001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 19.10.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1679/2021 было отложено на 08.12.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Севентех», ООО «СМС – центр» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

22.11.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Севентех» (исх. от 11.11.2021 № 1197), из которых следует, что указанные смс – рассылки осуществляются автоматически через технические и программные средства по заказу индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) в рамках исполнения договора от 01.10.2020 № <...>. В соответствии с указанным договором ИП <...> обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ, при этом, ответственность за рассылку несет ИП <...>. ООО «Севентех» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс – рассылки, а также иных характеристик, выполняя исключительно технологическую функцию и не являясь рекламодателем в понимании ФЗ «О рекламе».

Также ООО «Севентех» заявило ходатайство о рассмотрении данного дела в отсутствие своего представителя.

08.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1679/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных 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 «Севентех») надлежащим (ИП <...>, адрес: <...>), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 08.12.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-1679/2021 было отложено на 20.01.2022 в 09 часов 40 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...>, ООО «Севентех» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте.

20.01.2022 Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела №

042/05/18-1679/2021 отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 20.01.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-1679/2021 было отложено на 28.02.2022 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

28.02.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-1679/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления Роскомнадзора по Кемеровской области – Кузбассу (исх. от 14.07.2021 № 9349-05/42, вх. от 19.07.2021 № 3258) о рассмотрении заявления <...> (исх. от 14.07.2021) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на абонентский номер заявителя <...> без его согласия.

Заявителем в адрес Кемеровского УФАС России представлены копии заявлений, направленных в адрес распространителей рекламных смс – сообщений об отзыве согласия на обработку персональных данных, а также скриншот смс – сообщений следующего содержания:

20.06.2021 в 17 часов 03 минуты: «Вам доступно до 50 000 руб! Забрать zaimv.ru/T0co1t» от абонента zaimm365.ru;

20.06.2021 в 17 часов 12 минут: «Займы онлайн до 20000р. под 0% для новых клиентов – mfoi.ru/T0kRH_» от абонента zaimm365.ru.

ООО «Т2 Мобайл» представлена следующая информация о рекламодателе-распространителе указанных смс – сообщений:

20.06.2021 в 17 часов 03 минуты, в 17 часов 12 минут рассылку осуществляло ООО «СМС – центр» на основании договора от 01.06.2015 № <...>, в редакции дополнительного соглашения от 01.03.2018 № <...>.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс – сообщений 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-распространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель-распространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с

таким требованием.

Вместе с тем, в рамках рассмотрения данного дела ООО «Севентех» была представлена копия согласия абонента <...> – <...> на обработку персональных данных – физических лиц от 20.06.2021, в соответствии с которым <...> дает ИП <...> согласие на обработку персональных данных. Цель обработки персональных данных: обработка входящих запросов физических лиц с целью оказания консультирования и услуг; аналитики действий физического лица на веб – сайте и функционирования веб – сайта; проведение рекламных и новостных рассылок.

Заявителем в адрес Кемеровского УФАС России представлены копии заявлений от 06.07.2021, 12.07.2021, 14.07.2021 об отзыве согласия, однако, смс – сообщения поступили заявителю 20.06.2021, следовательно, согласие в данный момент еще не было отозвано заявителем и являлось действующим, в связи с чем, признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...> в данном случае отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 042/05/18-1679/2021 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (адрес: <...>) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.