

Председатель Комиссии антимонопольной службы по Республике Татарстан, по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, <...> – (должностное лицо), рассмотрев материалы дела в отношении ООО «СМС.РУ» (ИНН 7713461582, адрес: 127422, город Москва, Тимирязевская улица, дом 5/14, квартира 99) и ООО «Тандем Трэк» (ИНН 7713743650, адрес: 141411, г. Москва, Ленинградское ш., д. 290а стр. 5) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, без предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, что имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Далее - Управление) поступило обращение (вх. №3264/ж от 16.03.2021 г.) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, что имеет признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным в адрес Управления сведениям, на личный номер заявителя, а именно: <...>, поступили СМС сообщения рекламного характера 25 февраля 2021 года, 26 февраля 2021 года, 27 февраля 2021 года, 02 марта 2021 года с текстом: «Ваш менеджер Владимир Ермолов <...>», «Расскажите, как помочь перевезти ваше авто: <...>», «Пожалуйста, оцените нашу работу. Форма по ссылке: <...>», «Перевозка автомобилей, Бережно. Понятно. Для людей. Tandemtrack.ru».

СМС рекламного характера поступали с буквенного номера: TANDEMTRACK.

Согласие на получение рекламы по сетям электросвязи заявитель не давал.

Управлением был отправлен запрос в ПАО «ВымпелКом», для установления владельца номера, с которого был отправлен СМС рекламного характера, а также владельца номера, который указан в СМС рекламного характера.

Согласно ответу, на вышеуказанный запрос, распространение указанного сообщения осуществлено ПАО «ВымпелКом» на основании договора оказания услуг связи Билайн № 572561248 от 22.09.2015 года, заключенного между ПАО «ВымпелКом» и ООО «СМС-Центр». Согласно условиям указанного договора, дополнительных соглашений ПАО «ВымпелКом» (Оператор) предоставило ООО «СМС-Центр» услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц, являющихся партнерами ООО «СМС-Центр».

Согласно п. 4.2. Дополнительного соглашения («СМС-Центр») осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на телефонные номера только тех пользователей, которые предоставили Абоненту и/или Партнерам свое согласие на получение рекламных, информационных и иных материалов путем рассылки коротких текстовых сообщений.

Вместе с тем, Управлением был направлен запрос в адрес ООО «СМС-Центр». Согласно ответу ООО «СМС-Центр», ООО «СМС-Центр» предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям технический доступ к сервису SMSC.RU для самостоятельной передачи сообщений операторам связи с помощью различных

протоколов передачи данных (SMPP, SMPT, HTTP, SOAP).

«Сервис SMSC.RU» - совокупность аппаратных устройств и программного обеспечения, принадлежащих Обществу и позволяющих осуществлять маршрутизацию сообщений от заказчика рассылки до операторов связи. При этом ООО «СМС-центр» не определяет содержание и лиц-получателей сообщений, место и время передачи сообщений, не передает сообщения непосредственно абонентам и адресатам (потребителям информации), тем самым не преследует целей привлечения внимания к объекту рекламирования. Общество 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). Перечень лиц (абонентов), которым будет осуществляться рассылка СМС – сообщений, набор текста сообщения и ввод телефонного номера абонента осуществляется Заказчиком рассылки самостоятельно без участия Исполнителя.

Таким образом, взаимоотношений с заявителем, которому принадлежит номер телефона <...>, ООО «СМС-центр» не имеет. СМС-сообщения на номер <...> от буквенного номера «TANDEMTRACK» были переданы Заказчиком рассылки ООО «СМС.РУ» через клиентский доступ, предоставленный в рамках договора оказания услуг от № 400803 от 29.09.2018г.

Согласно пояснением ООО «СМС.РУ», СМС-сообщение направлялось по заказу ООО «Тандем Трэк», однако договор заключенный между ООО «Тандем Трэк» и ООО «СМС.РУ» предоставлен не был.

Вместе с тем, ООО «СМС-центр» предоставил пояснения ООО «Тандем Трэк» согласно которым, номер заявителя <...> не включен в список рассылки и информация рекламного характера, которая подпадает под действие закона «О рекламе», абоненту не направлялась. Данная информация была направлена абоненту в связи с оформлением заявки, является элементом «деловой переписки», и информирует его о условиях договора. Оставив заявку на сайте ООО «Тандем Трэк», абонент соглашается на получение писем, информационных писем и смс-сообщений. Вся информация размещена на сайте ООО «Тандем Трэк». Кроме того, ООО «Тандем Трэк» прилагает актуальную редакцию согласия абонента, однако подтверждение о согласии на обработку персональных данных <...> приложено не было.

На основании изложенного следует, что рекламодателем и рекламопроизводителем является ООО «Тандем Трэк», рекламодателем - ООО «СМС.РУ».

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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.

Информация, рассылаемая на указанный номер, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; распространена по сетям электросвязи; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями.

В соответствии с частями 7, 8 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель, а также рекламопроизводитель, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Распространяемая СМС-реклама, с текстом «Ваш менеджер Владимир Ермолов <...>», «Расскажите, как помочь перевезти ваше авто<...>, «Пожалуйста, оцените нашу работу. Форма по ссылке: <...> «Перевозка автомобилей, Бережно. Понятно. Для людей. Tandemtrack.ru», принадлежит ООО «Тандем Трэк», что подтверждает заинтересованность лица в предоставлении услуг по перевозкам автомобилей.

Рекламодателем и рекламопроизводителем является ООО «Тандем Трэк» (ИНН 7713743650, адрес: 141411, г. Москва, Ленинградское ш., д. 290а стр. 5).

Рекламодателем является ООО «СМС.РУ» (ИНН 7713461582, адрес: 127422, город Москва, Тимирязевская улица, дом 5/14, квартира 99).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №016/05/18-762/2021 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

2. Признать лицами, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства ООО «Тандем Трэк» (ИНН 7713743650, адрес: 141411, г. Москва, Ленинградское ш., д. 290а стр. 5) и ООО «СМС.РУ» (ИНН 7713461582, адрес: 127422, город Москва, Тимирязевская улица, дом 5/14, квартира 99).

3. Назначить дело №016/05/18-762/2021 к рассмотрению на 09 июня 2021г. в 16 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

4. ООО «Тандем Трэк» (ИНН 7713743650, адрес: 141411, г. Москва, Ленинградское ш., д. 290а стр. 5) в срок до 28 мая 2021 года (включительно) представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту to16@fas.gov.ru с дублированием to16-Zinnatullin@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

разрешение, согласие абонента с номером <...> на получение смс-рассылок рекламного характера с буквенного номера: TANDEMTRACK (с приложением подтверждающих документов);

договоры заключенные между ООО «Тандем Трэк» и ООО «СМС.РУ»;

информацию о том, каким образом осуществлялась рассылка СМС-сообщений на номер абонента (кто утверждает текст и порядок СМС-рассылки с приложением соответствующих документов);

иные документы и сведения, относящиеся к данной СМС-рассылке (при наличии);

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

5. ООО «СМС.РУ» (ИНН 7713461582, адрес: 127422, город Москва, Тимирязевская улица, дом 5/14, квартира 99) в срок до 28 мая 2021 года (включительно) представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту to16@fas.gov.ru с дублированием to16-Zinnatullin@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

разрешение, согласие абонента с номером <...> на получение смс-рассылок рекламного характера с буквенного номера: TANDEMTRACK (с приложением подтверждающих документов);

договоры заключенные между ООО «Тандем Трэк» и ООО «СМС.РУ»;

информацию о том, каким образом осуществлялась рассылка СМС-сообщений на номер абонента (кто утверждает текст и порядок СМС-рассылки с приложением соответствующих документов);

иные документы и сведения, относящиеся к данной СМС-рассылке (при наличии);

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

В случае, если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно, 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) Управление рекомендует представлять свои интересы путем направления письменных пояснений, без непосредственного присутствия (по возможности) на заседании. В случае принятия решения о явке на заседание Комиссии просим обязательно обеспечить меры предосторожности и на заседании использовать медицинскую маску (иные средства защиты).

<...> – (Должностное лицо)