

Исх. №ВЧ-08/2224 от 12.03.2024 г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – (должностное лицо), рассмотрев обращение (вх. № 538/ж от 19.01.2024), представленное <...> о распространении смс-сообщения без предварительного его согласия.

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение от <...> (вх. № 538/ж от 19.01.2024 г.) о распространении <...> на телефонный номер заявителя <...> без предварительного его согласия смс-сообщения.

<...>

Факт поступления, сообщения подтверждается скриншотом.

Смс-сообщение рекламного характера поступило с буквенного номера «<...>».

Исходя из содержания сообщения осуществлялось мультибрендовым магазином женской и мужской обуви и аксессуаров.

Указанный буквенный номер принадлежит ООО «Рапporto».

Согласно информации поступившей от ООО «Рапporto», рассматриваемая рассылка смс-сообщения осуществлялись в рамках исполнения договора №СМС-11/21 от 01.03.2021 г. (далее- Договор) между АО «Загрузка» (с 12.01.2024 реорганизовано в форме присоединения к ООО «Рапporto» (далее-Исполнитель, Общество) и ООО «ПронтоТех» (ОГРН 1145749005786 ИНН 5751201888) (далее- Заказчик).

В соответствии с условиями Договора Заказчик поручает, а Исполнитель берет на себя обязательства по предоставлению Заказчику услуг по доступу к коммуникационной платформе Исполнителя для технологического осуществления передачи телематических электронных сообщений, содержащих информационные и/или рекламные материалы Заказчика либо клиента Заказчика, формируемых и отправляемых Заказчиком, для дальнейшей отправки СМС - сообщений Заказчика Абонентам, а также услуги по оказанию информационно-технического обслуживания (п. 2.1.; 2.1.1.;2.1.2. Договора).

Согласно п.3.1.3. Договора Заказчик обязуется самостоятельно определять объект (предмет) рассылки, а также содержание Сообщения, получателя, время рассылки.

Также Заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ. В частности, сообщения, согласие Абонента на получение которых отсутствует, объявляются СПАМом (п.3.1.4. Договора). Под СПАМом понимается рассылка сообщений рекламного или иного характера, которая инициирована Заказчиком без согласия Абонентов и/или вводящая Абонентов в заблуждение относительно характера таких сообщений или их отправителя.

Общество не участвует в формировании смс-сообщения и круга получателей, не определяет дату и время рассылки, а выполняет только технологическую функцию по передаче сообщений через свою коммуникационную платформу от Заказчика оператору. Общество не обладает техническим оборудованием для непосредственной передачи сообщений на номера Абонентов, минуя оператора. При этом инициатором рассылки является Заказчик.

Таким образом, обязанность по предоставлению согласия Абонента, на получение им смс-рассылок на номер <...> лежит на ООО «ПронтоТех» или его клиенте.

В связи с получением указного запроса, Обществом была заблокирована возможность Заказчика, использующего имя «TWOFEET», направлять рассылки на номер абонента, что подтверждается скриншотом черного списка Общества.

Кроме того, согласно пояснениям ООО ПронтоТех», между ООО ПронтоТех» и ООО «Променад» заключен Договор на оказание услуг по обеспечению доступа к сервису prontosms.

В рамках указанного Договора, ООО ПронтоТех» предоставляет ООО «Променад» исключительно только техническую поддержку для рассылки сообщений, доступ к сервису (п. 10.2 Договора).

Согласно п. 3.3. Договора, Заказчик обязуется самостоятельно и за свой счет в обязательном порядке получить от конечного получателя письменное согласие на получение таких сообщений в такой форме, которая может быть предъявлена в случае необходимости в качестве безоговорочного доказательства добровольности адресата на получение сообщений.

В соответствии с п. 10.2 Договора, Заказчик является рекламодателем и несет полную ответственность за соблюдение законодательства Российской Федерации, в т.ч. о рекламе.

Пунктом 10.3 Договора предусмотрено, что полную ответственность за содержание, достоверность, полноту, законность информации в сообщениях несет Заказчик, причем Заказчик обязуется самостоятельно решать все вопросы, связанные с происхождением и содержанием передаваемой в сообщениях информации.

Короткое сообщение от имени отправителя «<...>» с текстом «<...>» было создано и отправлено ООО «Променад» (ИНН: 1650379451; юридический адрес: 426008, Удмуртская Республика, г Ижевск, ул. Карла Маркса, д. 264а, офис 111/2).

Относительно вопроса о наличии согласия абонента <...> на получение сообщений сообщаем, что ООО «Променад» предоставило запрашиваемое согласия по нашему запросу (согласие прилагается).

<...>

Кроме того, согласно пояснениям ООО «Променад», <...>, номер телефона <...> была оформлена электронная дисконтная карта в магазине STEP (название магазинов TWOFEET до проведения ребрендинга в 2022 г), находящийся по адресу г. Набережные Челны, ТРЦ «Омега», пр-т Сююмбике 2/19. Анкета была заполнена покупателем в ручном виде, где было дано согласие на получение смс, емейл и прочих рассылок. Далее эти данные были введены продавцами-консультантами в базу данных для создания дисконтной карты клиенту. Бумажный носитель ввиду давности сохранен не был.

В период с даты создания карты до 28 июля включительно клиент получал смс рассылки от кампании, в общей сложности получим 26 смс сообщений. За все это время никаких жалоб и просьб от клиента об отключении от смс рассылки получено не было.

Начиная с июля 2022 года смс рассылки клиенту не отправлялись в связи с несовершением покупок за долгий промежуток времени.

Помимо того, в системе настроена автоматическая отправка сообщений-поздравлений с днем рождения всем тем клиентам, у которых стоит согласие на получение рассылок. Так как у клиента стояло данное согласие, за время существования карты он получал поздравления 3 раза в 2022, 2023 и 2024 годах. О чем свидетельствует скриншот из личного кабинета ниже. Ни после одного из сообщений никаких просьб от отключении от рассылки от клиента получено не было.

<...>

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 рекламодатель 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 несёт рекламораспространитель.

Рекламораспространителем является ООО «Променад» (ИНН: 1650379451; юридический адрес: 426008, Удмуртская Республика, г Ижевск, ул. Карла Маркса, д. 264а, офис 1111/2).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Возбудить производство по делу №016/05/18-307/2024 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель – <...>;

- лицо, в действиях которого содержится признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Променад».

3. Назначить дело №016/05/18-307/2024 к рассмотрению на 10 апреля 2024 г. в 11 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.

4. ООО «Променад» 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:

информацию о сфере деятельности;

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

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

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) 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.

<...>