

Дело № 03-05/32-2018

1. Заявитель <...>

2. ООО МФК «ДЗП-Центр»

юридический адрес:

190031, г. Санкт-Петербург,
переулок Спасский, д. 14/35,
литер А, помещение 38-Н

lawyer@dozarplati.com

3. ООО «ДЭВИМ»

197374, г. Санкт-Петербург,
ул. Савушкина, д. 126, литер
Б, помещение 77-Н

info@devim.com

4. <...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 03-05/32-2018

«09» января 2019 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее по тексту – Архангельское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии	- Цакулов Ю.Г.	заместитель руководителя, начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
Члены Комиссии:	- Шестакова Н.М.	главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
	- Ипатова Т.В.	ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;

рассмотрев дело № 03-05/32-2018, возбужденное по заявлению гражданина <...> в отношении ООО МФК «ДЗП-Центр» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»),

В ОТСУТСТВИИ:

- ООО МФК «ДЗП-Центр», надлежащим образом извещенное о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, представителей для участия в рассмотрении настоящего дела не направило, письмом от 24.12.2018 № 222 представило пояснения;
- ООО «ДЭВИМ», надлежащим образом извещенное о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, представителей для участия в рассмотрении настоящего дела не направило, письмом от 24.12.2018 № 53 представило пояснения;
- гражданина <...>, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, представителей для участия в

рассмотрении настоящего дела не направил, ходатайств не заявлял.

УСТАНОВИЛА:

06.09.2018 (входящий № 6271) в адрес Архангельского УФАС России из ФАС России по электронной почте поступило заявление гражданина <...> с приложением копии согласия на обработку персональных данных от 02.02.2018, копии скриншота смс-сообщения.

Согласно заявлению, 04.09.2018 в 15:19 на номер мобильного телефона заявителя <...> (оператор мобильной связи – ПАО «ВымпелКом») с буквенного номера «dozarplati» (SMS-центр: +7-903-701-11-11) поступило смс-сообщение следующего содержания: *«Вам одобрен кредит! Пройдите опрос и заберете <https://bit.ly/2MKQS3y>».*

По мнению заявителя, указанное смс-сообщение является рекламой.

Согласия на получение рекламы не давал.

По мнению гражданина, имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

ПАО «ВымпелКом» письмом от 10.10.2018 № 3-04/43253 (входящий № 7244 от 10.10.2018) на запрос Архангельского УФАС России от 05.10.2018 № 03-12Ш/5208 сообщило, что заявитель с номером <...> является абонентом ПАО «ВымпелКом» на основании договора № 596863280 от 05.05.2016.

Буквенный номер «dozarplati» использует ООО «Рапporto» на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» от 01.05.2015 № 557898576 и дополнительных соглашений № 1 от 01.05.2015, № 2 от 10.11.2015, № 3 от 01.11.2016.

Номер SMS-центра +7-903-701-11-11 принадлежит ПАО «ВымпелКом».

В соответствии с данными детализации от отправителя с номером «dozarplati» отправлено одно смс-сообщение 04.09.2018 в 15:19:17.

Согласно абз. 4 п. 4.1 договора об оказании услуг связи «Билайн» от 01.05.2015 № 557898576 ООО «Рапporto» (Абонент) обязано не использовать телефонный номер (в том числе уникальные коды идентификации) для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок, установки шлюзов (или устройств) для доступа в сети фиксированной связи, интернет-телефонии и других мероприятий, приводящих к нарушению работоспособности оборудования и устройств связи, и ущербу Оператора или третьим лицам.

В соответствии с пунктами 1.1, 1.3, 4.2 дополнительного соглашения № 1 от 01.05.2015 ПАО «ВымпелКом» (Оператор) в рамках услуги «Партнерские SMS-сервисы» предоставляет ООО «Рапporto» (Абонент) услуги доступа к программно-аппаратному комплексу Оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц партнерами

ООО «Рапporto» и/или Абонентом. При пользовании услугами ООО «Рапporto» (Абонент) самостоятельно без участия ПАО «ВымпелКом» (Оператор) определяет содержание коротких текстовых сообщений, формирует их текст и осуществляет рассылку коротких текстовых сообщений на абонентские телефонные номера своих клиентов, являющихся пользователями услуг подвижной радиотелефонной связи ПАО «ВымпелКом» и/или других операторов подвижной радиотелефонной связи в интересах ООО «Рапporto»/Партнеров. ООО «Рапporto» (Абонент) 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, а также обязуется сообщать Оператору актуальные даты получения вышеуказанных согласий Абонентом/Партнерами до даты осуществления рассылок на номера соответствующих Пользователей.

ООО «Рапporto» письмом № 589 от 18.10.2018 (входящий № 7529 от 19.10.2018) на запрос Архангельского УФАС России от 11.10.2018 № 03-12Ш/5314 сообщило следующее.

Рекламораспространителем спорного смс-сообщения является ОАО «МТТ» на основании договора № МТТ-06/15 о предоставлении доступа к системе Rapporto (для субагрегаторов) от 05.06.2015.

В соответствии с п. 3.3.2 ОАО «МТТ» обязано в обязательном порядке получить предварительное письменное согласие от абонента, на номер телефона которого будет производиться отправка смс-сообщений, а также любым доступным способом довести информацию о способе отказаться от дальнейшего получения смс-сообщений.

ОАО «МТТ» письмом от 29.10.2018 № 002/025-7055 (входящий № 7791 от 30.10.2018) на запрос Архангельского УФАС России от 23.10.2018 № 03-12Ш/5572 сообщило следующее.

04.03.2015 ОАО «МТТ» (Исполнитель) заключило договор № 011-SMS-14/7111 с ООО «Первый Санкт-Петербургский Кредитный Брокер» (Заказчик).

Исполнитель предоставляет Заказчику доступ для отправки смс-сообщений, оказывает Заказчику услуги по приему, обработке и передаче смс-сообщений от Заказчика к абонентам Оператора, а Заказчик производит их оплату Исполнителю в соответствии с условиями настоящего договора (п. 2.1.1 договора).

В соответствии с 3.2.1 договора ООО «Первый Санкт-Петербургский Кредитный Брокер» (Заказчик) обязано не использовать SMSC и SME для передачи СПАМа. Заказчик рассылает смс-сообщения (МТ) только абонентам, которые дали согласие на получение смс-сообщений.

На основании дополнительного соглашения № 1 от 01.08.2015 о перемене лиц в обязательствах к договору № 011-SMS-14/7111 от 04.03.2015 с 01.08.2015 считать Абонентом по договору № 011-SMS-14/7111 от 04.03.2015 ООО МФК «ДЗП-Центр».

В связи с чем, ООО МФК «ДЗП-Центр» обязано было получить предварительное согласие абонента или адресата на получение рекламы.

ОАО «МТТ» представило анкету-заявление от 22.09.2018 о предоставлении потребительского микрозайма ООО МФК «ДЗП-Центр» иному лицу (не заявителю).

В данной анкете отражен только номер мобильного телефона заявителя <...>, остальные персональные данные указаны на иное лицо - не заявителя.

ООО МФК «ДЗП-Центр» письмом № 195 от 07.12.2018 сообщило, что обществом заключен договор с ООО «ДЭВИМ» на IT сопровождение. Кроме того, ООО МФК «ДЗП-Центр» заключило с ОАО «МТТ» договор об оказании услуг связи № 349363 от 13.03.2015, согласно которому ОАО «МТТ» оказывает услуги по рассылке смс-сообщений от имени ООО МФК «ДЗП-Центр».

Ни один из указанных сервисов ООО МФК «ДЗП-Центр» спорное смс-сообщения не отправлял. Рассматриваемое смс-сообщение транслировалось с сервиса с ip-адресом, не принадлежащим ООО МФК «ДЗП-Центр».

Телефонный номер заявителя <...> был указан одним из клиентов ООО МФК «ДЗП-Центр» как контактный в анкете-заявке на получение микрозайма. В данной анкете содержится согласие на обработку персональных данных и получение рекламной информации от ООО МФК «ДЗП-Центр».

ООО МФК «ДЗП-Центр» установило, что один из сотрудников ООО «ДЭВИМ» накануне своего увольнения, пользуясь своим служебным положением, злоупотребив доверием генерального директора ООО МФК «ДЗП-Центр» <...>, получил доступ к уникальным кодам идентификации и осуществил спам-рассылку на различные мобильные номера. В связи с чем, ООО МФК «ДЗП-Центр» обратилось с заявлением в 25 отделение полиции УМВД России по Приморскому району.

ООО МФК «ДЗП-Центр» письмом № 222 от 24.12.2018 (входящий № 66 от 09.01.2019) не представило результат рассмотрения по талону-уведомлению № 1834, ссылаясь на отказ представителей 25 отделения полиции УМВД России по Приморскому району г. Санкт-Петербурга в предоставлении письменных пояснений.

ООО «ДЭВИМ» письмом № 53 от 24.12.2018 (входящий № 69 от 09.01.2019) сообщило данные сотрудника, осуществивший спам-рассылку. <...> - сотрудник ООО «ДЭВИМ», осуществлявший обслуживание сервисов ООО МФК «ДЗП-Центр» по рассылке смс-сообщений.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена посредством подвижной радиотелефонной связи путем направления смс-сообщения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — услуги по кредитованию, формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, т.е. отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

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 (ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе»).

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространитель в силу п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Руководствуясь п. 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508),

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 03-05/32-2018 отложить в связи с необходимостью получения Архангельским УФАС России дополнительных доказательств (материалов и документов) по настоящему делу, привлечения гражданина <...> к участию в деле № 03-05/32-2018 в качестве лица, участвующего в деле № 03-05/32-2018.

2. Назначить дело № 03-05/32-2018 к рассмотрению на «25» января 2019 года в 10 часов 00 минут по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, зал заседаний 109.

3. <...> в срок до «25» января 2019 года представить по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2 (тел./факс: 21-54-45) следующую информацию (документы и материалы):

- объяснения, пояснения, возражения с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции *(в письменной форме)*;
- письменное согласие абонента с разрешением направления на его абонентский номер рекламы;
- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения настоящего дела.

Информация должна быть представлена в полном объеме по каждому из пунктов запроса.

В случае отсутствия запрашиваемой информации по пункту запроса, указать на невозможность представления запрашиваемых сведений с пояснениями *(в письменной форме)*.

Доводим до Вашего сведения, что на основании ч. 6 ст. 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации)

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Согласно п. 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе:

- знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них;
- давать устные и письменные объяснения;
- представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании;
- заявлять ходатайства;
- делать заявления;
- возражать против заявлений и доводов других лиц;
- пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.

Примечание:

- С материалами дела № 03-05/32-2018 можно ознакомиться в Архангельском УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, д. 2, каб. 102 (исполнитель – Шестакова Наталья Михайловна, 65-30-50).
- **Для организации допуска в помещения Архангельского УФАС России просим заблаговременно (за 1-2 дня до даты рассмотрения настоящего дела) сообщить данные (фамилия, имя, отчество) представителей лиц, которые будут принимать участие в рассмотрении дела № 03-05/32-2018 для оформления пропусков по телефону: 65-30-50.**
- Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.
- Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела № 03-05/32-2018 и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица (подписью и печатью индивидуального предпринимателя).
- **При направлении документов ссылка на номер дела 03-05/32-2018 обязательна!**

Председатель
Комиссии:

Ю.Г.
Цакулов

**Н.М.
Шестакова**

Члены Комиссии:

**Т.В.
Ипатова**