ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 042/05/18-2333/2019

«27» января 2020г. г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	<…>- заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	<…>- начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	<…>- специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 042/05/18-2333/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «АйДиджитал» (далее – ООО «АйДиджитал», юридический адрес: 197110, г. Санкт – Петербург, ул. Лодейнопольская, д. 5, литер А, оф. 604, ИНН 7813577816, ОГРН 1137847488195, дата присвоения ОГРН 16.12.2013, КПП 781301001) при распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

19.11.2019 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <…> (вх. от 19.11.2019 № 6651э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс – сообщений на абонентский номер <…>, следующего содержания:

- 08.10.2019 в 18 часов 51 минуту: «Дополнительное обучение, новый автомобиль, check-up здоровья для всей семьи и многое другое можно не откладывать. Алексей, получите 73000 руб. по 9,9% годовых в первый год на любые ваши планы.

Нужен только паспорт и справка о доходе. Давайте обсудим подробности: 88005050160. ПАО Банк «ФК Открытие» от абонента OTKRITIE;

- 14.11.2019 в 15 часов 51 минуту: «Алексей, планировали обновить автомобиль или прокачать полезные навыки? Напоминаем, что вам одобрен кредит 73000 руб. под 9,5% годовых в первый год. Достаточно паспорта и справки о доходе. Ждем вас! 88005050160. ПАО Банк «ФК Открытие» от абонента OTKRITIE.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. от 09.12.2019 № ВР-04/б/н) следует, что вышеуказанные смс – сообщения были направлены ООО «АйДиджитал». Согласие абонента <…> на получение смс – сообщений рекламного характера ООО «АйДиджитал» представлено не было.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

26.12.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-2333/2019 в отношении ООО «АйДиджитал» и назначено к рассмотрению на 27.01.2020 в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «АйДиджитал» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.01.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «АйДиджитал» (исх. от 15.01.2020 № 1501/2020-001), из которых следует, что ООО «АйДиджитал» является оператором телематических услуг связи, оказывающем услуги в соответствии с Правилами оказания телематических услуг связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2007 № 575, на основании лицензии № 173139 от 10.06.2019, выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций.

Между ООО «АйДиджитал» (Исполнитель) и Публичным акционерным обществом Банк «Финансовая корпорация Открытие» (Заказчик) (далее – ПАО Банк «ФК Открытие») был заключен договор № <…> оказания услуг от 01.06.2019, согласно которому Исполнитель обязуется оказывать Заказчику услуги по передаче сообщений Заказчика через оборудование Исполнителя с целью последующей передачи абонентам, а Заказчик обязуется принимать оказанные Исполнителем услуги и оплачивать их в соответствии с условиями договора.

Данными системы статистического учета приема – передачи сообщений ООО «АйДиджитал» подтверждается факт отправки вышеуказанных смс – сообщений через оборудование ООО «АйДиджитал» абоненту <…>. 22.11.2019 данный абонент был добавлен в перечень телефонных номеров, рассылка на которые не осуществляется.

Согласно пункту 2.2.6 соглашения, стороны отдельно оговорили, что Заказчик обязуется получить согласие абонентов, которым направляет сообщения Заказчика, на получение абонентами таких сообщений в порядке и форме, предусмотренной законодательством. Согласно пункту 6 приложения 1 к соглашению «Правила предоставления услуг», Заказчик обязуется не использовать услуги для распространения ненужной получателю, не запрошенной последним информации, информации вида СПАМ. Как следует из раздела I приложения № 1 к соглашению, под термином СПАМ стороны понимают «сообщение рекламного или иного характера, направленное лицу без его предварительного согласия, либо не являющемся клиентом Заказчика, в том числе также рассылка клиентам Заказчика информации, не относящейся к предмету договора.

Таким образом, рекламораспространителем вышеуказанных смс – сообщений является ПАО Банк «ФК Открытие», поскольку именно ПАО Банк «ФК Открытие» осуществило выбор получателей. Кроме того, текст сообщений был сформирован, а сами смс – сообщения были отправлены с оборудования ПАО Банк «ФК Открытие», имеющего техническое соединение с программным комплексом ООО «АйДиджитал», что подразумевает техническую возможность отправки смс – сообщений абонентам без участия третьих лиц. Текст смс – сообщений не согласуется между ООО «АйДиджитал» и рекламораспространителем, так как ООО «АйДиджитал» не имеет доступа к содержанию формируемых и отправляемых ПАО Банк «ФК Открытие» смс – сообщений.

Согласие от абонента должно быть получено ПАО Банк «ФК Открытие», инициирующего распространение смс – сообщений конкретному абоненту, а не ООО «АйДиджитал», которое не знало и не могло знать о содержании и характере отправляемых смс – сообщений, а также не выбирало их получателя.

27.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-2333/2019 в отсутствие представителя ООО «АйДиджитал», уведомленного 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 «АйДиджитал») надлежащим (ПАО Банк «ФК Открытие», ИНН 7706092528, ОГРН 1027739019208, дата присвоения ОГРН 26.07.2002, КПП 770501001, юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, стр. 4).

В соответствии с абзацем 5 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, абзацем 5 пункта 3.48 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по

признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 042/05/18-2333/2019 отложить.

2. Назначить дело № 042/05/18-2333/2019 к рассмотрению на 04 марта 2020 года на 10 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в 09 часов 50 минут в каб. 316.

3. ПАО Банк «ФК Открытие» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 02 марта 2020 года копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

-свидетельства о государственной регистрации юридического лица;

-договора (иного документа), заключенного с оператором связи на рассылку смс - сообщений рекламного характера (в том числе, на абонентский номер <…>);

-платежных документов, подтверждающих оплату за рассылку смс - сообщений (в том числе на абонентский номер <…>);

-письменного согласия абонента (<…>) на получение рекламы посредством смс - сообщений.

Дополнительно ПАО Банк «ФК Открытие» необходимо представить письменное пояснение по поводу распространения вышеуказанной смс - рекламы без согласия абонента (<…>).

В случае отсутствия какой-либо информации из запрашиваемого перечня или невозможности ее предоставления необходимо указать причины отсутствия данной информации.

Явка представителя ПАО Банк «ФК Открытие» с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

При себе иметь данное определение (копию определения).