

ООО «Квантек»

Большой Сампсониевский пр-т, д.60

литер А, помещ.1-Н, БЦ «Телеком»

г. Санкт-Петербург, 194044

ООО «Девино Телеком»

Юных Ленинцев ул., д.83, кор.4, оф.41

г. Москва, 109443

ООО «Девино Онлайн»

Привольная ул., д.75, кор.1, пом.4

г. Москва, 109431

ООО «Рекламные технологии»

Ивана Франко ул., д.8, эт.19, ком.35

г. Москва, 121108

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-435/2021

Решение изготовлено в полном объеме 3 августа 2021 года г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...>– врио руководителя управления,

члены Комиссии:

<...>– начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/18-435/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством смс-сообщения на номер заявителя, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя

– ООО «Рекламные технологии» в лице представителя <...> (Доверенность №31.12.2022-8-21 от 01.07.2021г.),

в отсутствие заинтересованных лиц – ООО «Квантек», ООО «Девино Телеком», ООО «Девино Онлайн»,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

дело №022/05/18-435/2021 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина РФ о поступлении на мобильный телефон смс-сообщения с нежелательной рекламой ипотеки от Сбербанка без предварительного согласия.

Лицами, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признаны ООО «Квантек» и ООО «Девино Телеком». Рассмотрение дела назначено на 16.06.2021г.

По информации ООО «Тинькофф Мобайл» отправка смс-сообщения произведена Вентател Лимитед в рамках Договора №ТМ-SMS-02 от 07.12.2017г. По договору ООО «Тинькофф Мобайл» обязуется оказать Вентател Лимитед услуги по передаче через сеть ООО «Тинькофф Мобайл» SMS-сообщений абонентам.

Вентател Лимитед в адрес ООО «Тинькофф Мобайл» направлены пояснения, согласно которым компания Вентател Лимитед осуществляет деятельность по предоставлению технической возможности отправки SMS-сообщений.

ООО «Квантек» (ОГРН 1147847440135) в адрес Вентател Лимитед направлена информация, согласно которой заказчиком рассматриваемого SMS-сообщения с именем отправителя «Samolet», отправленного 16.04.2021г. в 18:06 на абонентский номер<...>, является ООО «Девино Телеком» (ОГРН 1107746769162). ООО «Квантек» является контрагентом Вентател Лимитед.

ООО «Квантек» во исполнение определения о возбуждении дела представлены пояснения, согласно которым Общество осуществляет деятельность по предоставлению технической возможности отправки смс-сообщений.

В адрес ООО «Квантек» представлены пояснения контрагентов ООО «Девино Телеком» и ООО «Девино Онлайн», согласно которым заказчиком рассматриваемого смс-сообщения с именем отправителя «Samolet», отправленного 16.04.2021г. в 18:06 на абонентский номер <...> является ООО «Рекламные Технологии».

ООО «Девино Телеком» во исполнение определения о возбуждении дела представлены пояснения, согласно которым в рамках своей деятельности Общество оказывает услуги по предоставлению доступа к программно-аппаратному комплексу (платформе), который позволяет клиентам осуществлять управление персональными коммуникациями со своими покупателями и заказчиками. В числе прочего функционалом платформы предусмотрена возможность самостоятельной отправки клиентом смс-сообщений со своей компьютерной сети на телефонные номера абонентов. Платформа предоставляет клиенту техническую возможность подключения к сети операторов связи для осуществления рассылки. Клиент самостоятельно формирует базу абонентов,

которым он намерен осуществить рассылку смс-сообщений, формирует текст сообщений, определяет время рассылки и инициирует отправку. Подключая такую услугу, клиент обязуется осуществить рассылку только при наличии предварительного согласия абонентов, подтвержденного документально.

По информации ООО «Девино Телеком» в ходе проверки было установлено, что отправителем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «Девино Онлайн». Между ООО «Девино Телеком» и ООО «Девино Онлайн» заключен договор №ДТ-К/027524 от 28.06.2018г., на основании которого и был предоставлен доступ к платформе.

ООО «Девино Онлайн» в адрес ООО «Девино Телеком» направлены пояснения, согласно которым ООО «Девино Онлайн» имеет договорные отношения с ООО «Рекламные технологии». ООО «Девино Онлайн» предоставляет ООО «Рекламные технологии» техническую возможность отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора №СТ-К/000952 от 01.06.2020г.

На основании договора №СТ-К/000952 от 01.06.2020г заказчик (ООО «Рекламные технологии») обязан получить от абонента письменное согласие на получение смс-сообщений.

16.06.2021г. в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве заинтересованных лиц ООО «Девино Онлайн» и ООО «Рекламные технологии» для получения дополнительных доказательств, рассмотрение дела отложено до 07.07.2021г.

07.07.2021г. Комиссия, изучив представленные документы и материалы сторонами по делу, приходит к выводу о необходимости привлечения ООО «Рекламные технологии» в качестве рекламодателя рассматриваемой рекламы.

ООО «Рекламные технологии» не представлены в антимонопольный орган письменные пояснения, запрашиваемые определением об отложении рассмотрения дела от 16.06.2021г., в связи с чем рассмотрение дела отложено до 03.08.2021г., ООО «Рекламные технологии» признано рекламодателем, ООО «Квантек», ООО «Девино Телеком», ООО «Девино Онлайн» признаны заинтересованными лицами.

В указанную дату заявитель, ООО «Квантек», ООО «Девино Телеком», ООО «Девино Онлайн» не явились, о дате и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом, что в силу п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020г. № 1922 (далее - Правила), не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие заявителя, ООО «Квантек», ООО «Девино Телеком», ООО «Девино Онлайн».

Согласно материалам дела 16.04.2021г. в 18:06 на абонентский номер заявителя <...> поступило смс-сообщения с нежелательной рекламой ипотеки от СберБанка с абонентского номера под буквенным обозначением «Samoleť» без

предварительного согласия на получение.

Заявителем представлен скриншот полученного смс-сообщения следующего содержания: «Ипотека 2,55% годовых от СберБанка на все квартиры в проектах группы «Самолет»! Комфортный ежемесячный платеж и минимальная переплата. Успейте выбрать планировку и оформить ипотеку на выгодных условиях. Подробности на сайте: <https://smlt.ru/15nahkk> и тел.: +7 (495) 172-76-11».

Принадлежность абонентского номера <...> заявителю и факт поступления указанного смс-сообщения подтверждается оператором связи ООО «Тинькофф Мобайл».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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 п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе» 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.

В соответствии с ч.1 ст.18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявитель указывает, что согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

ООО «Рекламные технологии», во исполнение определения об отложении дела от 07.07.2021г., представлены письменные пояснения, согласно которым при посещении клиентом с номером +7-985-467-40-73 офиса продаж ЖК «Пригород Лесное» 20 марта 2020г. клиент добровольно предоставил свои персональные данные, а именно телефон +7-985-467-40-73, для связи с менеджером по продажам, при этом при формировании базы данных клиентов компании, согласившихся с получением рекламной и (или) информационной рассылки, менеджер по продажам ошибся с вводом данных телефона клиента в базу данных для рассылки (вместо номера +7-985-467-40-73 ввел номер <...>). Таким образом, клиент с номером +<...> ошибочно попал в сегмент клиентов для рекламной и (или) информационной рассылки.

На заседании Комиссии, представитель ООО «Рекламные технологии» письменные

пояснения Общества поддержал в полном объеме, дополнительно сообщив, что абонентский номер заявителя исключен из рекламной рассылки компании.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Более того, как было указано выше, согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Согласие заявителя – абонента номера <...> на получение рекламной информации от ООО «Рекламные технологии» в антимонопольный орган не представлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что реклама, распространенная 16.04.2021г. в 18:06 на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения с абонентского номера под буквенным обозначением «Samolef», осуществлена с нарушением ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Комиссией Алтайского краевого УФАС России установлено, что непосредственное доведение рассматриваемой рекламы до заявителя осуществлял рекламодатель - ООО «Рекламные технологии» в рамках договора №СТ-К/000952 от 01.06.2020г. на предоставление технической возможности отправки смс-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform», заключенного с ООО «Девино Онлайн».

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является ООО «Рекламные технологии» (ИНН 7731287778).

В соответствии с п.54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, добровольное устранение лицом совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ООО «Квантек» в антимонопольный орган представлен отчет о выполнении настроек на оборудовании, согласно которому 14.05.2021г. выставлен запрет на отправку исходящих смс-сообщений с именем отправителя «Samolet» на номер <...>.

Также ООО «Рекламные технологии» в письменных и устных пояснениях указало, что абонентский номер заявителя <...> исключен из рассылки рекламных и (или) информационных сообщений компании.

На основании изложенного и руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.42-47, п.54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространённую на абонентский номер заявителя посредством смс-сообщения с абонентского номера «Samolet», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с нецелесообразностью.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>