ООО «Солнечный свет»

Герасима Курина ул., д.10

корп.1, пом. I, каб.308

г. Москва, 121108

ООО «Интеллин»

Научный пр-д, д.19, пом.26

г.Москва, 117246

Енисейская ул., д.2, стр.2

г.Москва, 129344

Заявителю

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу №022/05/18-110/2021

8 апреля 2021г. г. Барнаул

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

председатель Комиссии:

<...> – руководитель управления,

члены Комиссии:

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

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

рассмотрев дело №022/05/18-110/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы посредством звонка на номер заявителя, в которой усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие рекламораспространителя – ООО «Солнечный свет»,

в отсутствие оператора связи – ООО «Интеллин»,

в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

письмом исх.№ АК/12767/21 от 20.02.2021г. ФАС России Алтайское краевое УФАС

России наделено полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством телефонного звонка рекламы ювелирного магазина «Sunlight», содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе в отношении ООО «Солнечный свет» (121108, г.Москва, ул. Курина, д.10, корп. 1, пом. 1, каб. 308).

Дело №022/05/18-110/2021 возбуждено по результатам рассмотрения заявления гражданина РФ о поступлении на мобильный телефон заявителя звонка с нежелательной рекламой ювелирного магазина Sunlight, без предварительного согласия.

Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признано ООО «Солнечный свет», оператор связи – ООО «Интеллин». Рассмотрение дела назначено на 15.03.2021г.

ООО «Интеллин» во исполнение определения о возбуждении дела представлены пояснения, согласно которым Общество является оператором связи, осуществляет деятельность на основании лицензий и в полном соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе. ООО «Интеллин» предоставляет услуги связи и телефонный номер +7-495-785-62-72 ООО «Солнечный свет» на основании договора №4534-1/1814 от 23.01.2017г.

ООО «Солнечный свет» во исполнение определения о возбуждении дела представлены пояснения, согласно которым абонент номера <...> дал свое согласие на распространение рекламы посредством регистрации личного кабинета участника клуба Sunlight на официальном сайте https://sunlight.net/club_rules/. Порядок регистрации и участия в программе «Клуб Sunlight» определен правилами, размещенными на официальном сайте. Номер телефона абонента, введенный им при регистрации личного кабинета, в силу правил, требует подтверждение кодом, направленным в виде смс-сообщения. При этом, в случае подтверждения номера, в базе данных клиентов появляется отметка о валидности номера телефона, что также подтверждается скрином из программы и скрином о запросе кодов подтверждения.

ООО «Солнечный свет» считает, что Обществом получено предварительное согласие абонента на рассылку рекламной информации.

15.03.2021г. Комиссия, изучив документы и материалы, представленные лицами, участвующими в деле, определила рассмотрение дела отложить до 08.04.2021г., в связи с необходимостью получения дополнительных пояснений от заявителя и ООО «Солнечный свет».

Согласно п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020г. № 1922 (далее – Правила), рассмотрение дела в отсутствие лиц возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о дате, времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или это ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

08.04.2021г. заявитель, представители ООО «Солнечный свет» и ООО «Интеллин» на рассмотрение дела не явились, о дате и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом, что в силу п.31 Правил не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

Согласно материалам дела на абонентский номер заявителя <...> поступил звонок с нежелательной рекламой ювелирного магазина Sunlight. Заявитель указал, что звонок поступил 30.12.2020г. с номера +7-495-785-62-72 без предварительного согласия.

Факт поступления звонка подтверждается детализацией услуг связи абонентского номера <...> за 30.12.2020г., представленной оператором заявителя - ПАО «Вымпелком».

Заявителем представлена запись телефонного разговора следующего содержания: «Привет! Это Дима Билан, звоню поднять тебе настроение! Sunlight решил, что я сегодня за Деда Мороза, поэтому поздравляю тебя с наступающим и рассказываю, где лучшие подарки, конечно в Sunlight. О скидках я договорился, на все золотые украшения до -70%. Успей в Sunlight до нового года, пока я сам все не купил».

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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к ювелирному магазину «Sunlight» и реализуемым в магазине ювелирным украшениям.

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».

Определением об отложении рассмотрения дела от 15.03.2021г. у заявителя запрошены отношение к изложенной позиции ООО «Солнечный свет», касаемо наличия согласия на распространение рекламы, путем регистрации личного кабинета участника клуба Sunlight и направления запросов кодов подтверждения, а также детализация входящих смс-сообщений за 14.11.2020г., 11.12.2020г., 26.12.2020г.

Заявителем представлена информация, согласно которой детализация отражает звонки, интернет соединения и исходящие смс, а входящие смс за прошлый год в детализации отсутствуют, а оператор связи «Билайн» заявителю сообщил, что предоставление детализации возможно только за последние три месяца.

Однако, заявителем доказательств отсутствия входящих смс-сообщений за 14.11.2020г., 11.12.2020г., 26.12.2020г. в антимонопольный орган не представлено, также как и отношение к изложенной позиции ООО «Солнечный свет».

При этом, ООО «Солнечный свет» во исполнение определения об отложении рассмотрения дела от 15.03.2021г. представлена детализация отправки на абонентский номер заявителя <...> информации (смс-сообщений) с кодами подтверждения, согласно которой коды подтверждения направлялись 14.11.2020г. в 21:15:35, 11.12.2020г. в 00:57:32 и 26.12.2020г. в 19:25:15 на номер <...>.

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 рекламораспространителя.

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 рекламораспространителя.

Антимонопольным органом установлено, что в соответствии с правилами программы «Клуб SUNLIGHT», размещенной на официальном сайте Sunlight, участником программы можно стать после регистрации личного кабинета на сайте https://sunlight.net, после регистрации личного кабинета в мобильном приложении, либо при покупке или получении подарка в розничном магазине Sunlight либо при участии в соответствующей акции, условием участия в которой является приобретение статуса участника клуба. Согласно п.1.10 Правил программы, становясь участником клуба Sunlight, лицо дает согласие на рассылку сообщений рекламного характера на номер телефона, указанный при регистрации личного кабинета.

ООО «Солнечный свет» представлен скриншот личного кабинета пользователя с номером <...>, созданный 14.11.2020г. в 21:15:41, в котором пользователем не

проставлены отметки о несогласии на получение смс и аудиосообщений.

Антимонопольным органом установлено, что заявитель является пользователем номера телефона <...> на основании договора №191236680 от 29.04.2009г., заключенного с ПАО «ВымпелКом».

С учетом изложенного, факт нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», путем распространения на абонентский номер заявителя рекламы: «Привет! Это Дима Билан, звоню поднять тебе настроение! Sunlight решил, что я сегодня за Дед Мороза, поэтому поздравляю тебя с наступающим и рассказываю, где лучшие подарки, конечно в Sunlight. О скидках я договорился, на все золотые украшения до -70%. Успей в Sunlight до нового года, пока я сам все не купил», посредством звонка, не подтвердился.

Согласно абзацу а) п.40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020г. № 1922, рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного и руководствуясь абз. а) п.40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия УФАС по Алтайскому краю

ОПРЕДЕЛИЛА:

производство по делу №022/05/18-110/2021 прекратить.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>