

АО «Вкусвилл»

ул. Лесная, д. 9, пом. 9,

г. Черноголовка, 142432

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/18-19/2023

«02» марта 2023 года
Ярославль

г.

Решение изготовлено в полном объеме «17» марта 2023 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления
Шушкова А. С.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля
органов власти и рекламы Солодяшкина С. Д., главный специалист-
эксперт Артамонов А. О.,

рассмотрев дело № 076/05/18-19/2023, возбужденное по факту распространения рекламы компании «Vkusvill» по сетям электросвязи без согласия абонента на ее получение, с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии представителя АО «Вкусвилл» по доверенности ,

УСТАНОВИЛА:

Ярославским УФАС России рассмотрено обращение, поступившее в Управление 07 ноября 2022 года, относительно получения 02.11.2022 г. в 10.01 от отправителя с наименованием «Vkusvill» на абонентский номер без согласия абонента смс-сообщения следующего содержания: «В приложении делать заказы еще проще. Скачайте приложение на телефон и получите 50 бонусов по 07.11 <https://clck.ru/W6Dxi>».

Дело возбуждено по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 18, пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, представленные пояснения АО «Вкусвилл», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к товарам компании «Vkusvill», формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

Как следует из обращения, данное сообщение с рекламой поступило на абонентский номер без согласия заявителя.

Следовательно, в данном случае установлено нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

В данном случае усматривались признаки массовой рассылки сообщений, в

связи с чем, в данном случае усматривались признаки нарушения части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Согласно части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Заявителем указано, что при скачивании приложения начисления бонусов не происходит, приложение требует регистрации, заказать товар без регистрации невозможно, поэтому оформление заказа товара в приложении осуществляется гораздо сложнее, нежели покупка товаров в магазине розничной торговли.

В связи с этим, в данном случае также установлено нарушение пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Поступление указанного сообщения с рекламой подтверждается скриншотом, предоставленным заявителем.

АО «Вкусвилл» представлены сведения о том, что создание текстов сообщений и их рассылку данная организация осуществляет своими силами. Виртуальная карта по номеру была зарегистрирована 23.10.2022 г. При регистрации у пользователя запрашивается согласие на рассылку информации (необходимо самостоятельно проставить или убрать галочку «Соглашаюсь получать новости и специальные предложения»). Также пользователь выражает свое согласие с офертой и политикой конфиденциальности (https://vkusvill.ru/privacy_policy), в пункт 5.1 которой включено условие о рассылке специальных предложений. Условия об удалении и изменении личных данных также изложены в Политике конфиденциальности. Необходимо личное обращение пользователя, например, на Горячую линию АО «Вкусвилл».

Кроме того, представитель АО «Вкусвилл» пояснила, что абонент зарегистрировался в программе лояльности и согласился на рассылку рекламы, что подтверждается представленными логами.

Представитель АО «Вкусвилл» подтвердила, что в оферту и политику конфиденциальности (https://vkusvill.ru/privacy_policy) включено условие о рассылке специальных предложений, а без принятия оферты и политики конфиденциальности невозможно зарегистрироваться в программе

лояльности.

Представитель АО «Вкусвилл» также сообщила, что, по мнению АО «Вкусвилл», сообщение является не рекламным, а информационным. Кроме того, в публичную оферту не включены условия о рассылке рекламы, и поэтому, если соотносить публичную оферту с политикой конфиденциальности, включающей условие о рассылке рекламы, можно прийти к выводу о том, что лицам, не согласившимся на получение рекламы, смс-сообщения не направляются.

В подтверждение того, что смс-реклама не приходит пользователю, который отказался от рекламы представлены скриншоты из личного кабинета представителя АО «Вкусвилл».

Также представитель АО «Вкусвилл» пояснила, что разработкой приложения и сайта занимались подрядчики. 23.10.2022 г. на момент регистрации абонента возможность согласиться либо отказаться от рассылки присутствовала на сайте. Вместе с тем, подтвердить это не представляется возможным. В подтверждение оказанных услуг представлены справки подрядчиков и выписки по счетам с подрядчиками.

Кроме того, представитель АО «Вкусвилл» сообщила, что, по мнению АО «Вкусвилл», информация в сообщении была достоверная, регистрация при скачивании приложения является обычной практикой, регистрация несложная, так как клиент уже был зарегистрирован в программе лояльности, для регистрации в приложении ему было бы достаточно просто ввести свой номер телефона.

Также представитель АО «Вкусвилл» сообщила, что отбор пользователей для рассылки и формирование списка лиц к рассылке производится аналитиками, затем список лиц загружается для отправки смс, команду отправить смс задает человек.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что у пользователя отсутствует возможность без согласия на получение рекламы зарегистрироваться в программе лояльности АО «Вкусвилл», а для последующего отказа необходимо совершение дополнительных действий.

При наличии дублирования условия о согласии на получение рекламы в политике конфиденциальности АО «Вкусвилл» не представлено в материалы дела достаточных доказательств того, что лицам, не согласившимся на получение рекламы, но согласившимся с политикой конфиденциальности, включающей условие о согласии на получение рекламы, не направляются рекламные сообщения.

Кроме того, представленные АО «Вкусвилл» логи не позволяют достоверно установить источник их происхождения, а также не позволяют достоверно подтвердить довод о ненаправлении рекламных сообщений лицам, не

согласившимся на получение рекламы, но согласившимся с политикой конфиденциальности, включающей условие о согласии на получение рекламы.

Скриншоты из личного кабинета представителя АО «Вкусвилл» не позволяют достоверно подтвердить, что смс-реклама не направлялась иным пользователям.

Также АО «Вкусвилл» в материалы дела не представлено достаточных доказательств того, что на момент регистрации заявителя на сайте <https://vkusvill.ru> присутствовала функция проставить или убрать галочку «Соглашаюсь получать новости и специальные предложения».

Кроме того, по мнению Комиссии, довод АО «Вкусвилл» о достоверности информации в сообщении также является несостоятельным, поскольку до сведения потребителя не доведена информация о необходимости и способе регистрации для начисления бонусов, а из буквального смысла сообщения следует, что регистрация не требуется для начисления бонусов, и именно так воспринял данную информацию заявитель, как следует из обращения.

Вместе с тем, поскольку представитель АО «Вкусвилл» сообщила, что отбор пользователей для рассылки и формирование списка лиц к рассылке производится аналитиками, затем список лиц загружается для отправки смс, команду отправить смс задает человек, доказательств автоматической рассылки в материалах дела не имеется, то нарушения части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в данном случае не установлено.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона, несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5, пунктом 4 части 3 статьи 5 данного закона несет рекламодатель.

Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является АО «Вкусвилл».

Следовательно, АО «Вкусвилл» как рекламодатель и рекламодатель нарушил требования части 1 статьи 18, частью 7 статьи 5, пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу АО «Вкусвилл» следующего содержания: «В приложении делать заказы еще проще. Скачайте приложение на телефон и получите 50 бонусов по 07.11 <https://clck.ru/W6Dxi>», поступившую 02.11.2022 г. в 10.01 от отправителя с наименованием «Vkusvill» на абонентский номер без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18, пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать АО «Вкусвилл» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

А. С. Шушкова

Члены Комиссии:
Солодяшкина

С. Д.

А. О. Артамонов