

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/18-720/2021

«27» января 2022г.

г. Кемерово

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

| | | |
|--|-------|--|
| Заместителя председателя Комиссии: | <...> | заместителя руководителя управления; |
| | >- | ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; |
| Членов Комиссии: | <...> | ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; |
| | >- | ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции, |

рассмотрев дело № 042/05/18-720/2021, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Девино Телеком» (юридический адрес: 109443, г. Москва, ул. Юных Ленинцев, д. 83, корп. 4, оф. 41, ОГРН 1107746769162, Дата присвоения ОГРН 21.09.2010, ИНН 7715829230, КПП 772101001) по признакам нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 04.03.2021, вх. от 04.03.2021 № 1412Э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

-03.03.2021 в 11 часов 11 минут: «К 8 марта – цены ОЧЕНЬ! Золото, бриллианты от 1290р. Успеете до 08.03!» от абонента SUNLIGHT.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ПАО «ВымпелКом» (исх. от 01.04.2021 № ВР-04/б/н) следует, что указанное смс – сообщение было направлено ООО «Девино Телеком» в рамках договора об оказании услуг связи «Билайн» от 01.05.2021 № <...>, а также дополнительного соглашения от 01.05.2015 № 1 к данному договору, согласно которым ПАО «ВымпелКом» как оператор связи оказывает ООО «Девино Телеком» как абоненту услуги доступа к программно – аппаратному комплексу оператора для формирования и рассылки коротких текстовых сообщений определенному кругу лиц партнерами абонента и/или абонентом.

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.

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> заявитель не давал.

29.04.2021 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-720/2021 в отношении ООО «Девино Телеком» и назначено к рассмотрению на 16.06.2021 на 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Девино Телеком» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

04.06.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Девино Телеком» (исх. от 03.06.2021), из которых следует, что в данном случае отправителем смс – сообщения является ООО «Солнечный свет» на основании договора от 01.01.2020 № <...>, в соответствии с которым ООО «Солнечный свет» предоставлен доступ к платформе.

В соответствии с пунктами 3.3.2, 3.3.4, 7.2 и 9.1 упомянутого выше договора ООО «Солнечный свет» обязан обеспечить наличие предварительного согласия абонентов на получение сообщений, выраженного посредством совершения абонентом действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение сообщения. ООО «Девино Телеком» обеспечивает пропуск через свою систему сообщений без проверки, редактирования и без изменения содержания и объема, предоставляя исключительно техническую возможность для рассылки сообщений.

16.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 в отсутствие представителя ООО «Девино Телеком», 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 «Девино Телеком») надлежащим (ООО «Солнечный свет», юридический адрес: 121108, г. Москва, ул. Герасима Курина, д.10, корп. 1, пом. 1, каб. 308, ОГРН 1167746485940, Дата присвоения ОГРН 20.05.2016, ИНН 7731316845, КПП 773101001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 16.06.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 было отложено на 18.08.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Солнечный Свет», ООО «Девино Телеком» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

13.08.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Солнечный Свет» (исх. от 12.08.2021 № 12/08-21), из которых следует, что абонент <...> дал свое согласие на распространение рекламы, получение

сообщений посредством регистрации личного кабинета участника клуба «SUNLIGHT» на официальном сайте http://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 на сайте, в силу Правил, требует подтверждения кодом, направленном в виде смс – сообщения. При этом, в случае подтверждения номера, в базе данных клиентов появляется отметка о валидности (подтверждении введенным кодом) номера телефона, что также подтверждается скриншотом из программы.

В соответствии с пунктом 2 Общих положений Правил программы «КЛУБ SUNLIGHT» после регистрации личного кабинета на сайте, либо в приложении «SUNLIGHT», либо в розничном магазине «SUNLIGHT» физическое лицо, приобретая статус Участника программы «КЛУБ SUNLIGHT» подтверждает, что ознакомлено с настоящими Правилами, выражает свое безусловное согласие с ними и обязуется их выполнять, выражает свое согласие на передачу своих персональных данных Организатору, а также согласие Участника на получение от Организатора рекламы по сетям электросвязи, в том числе смс, аудиозвонки.

Согласно пункту 1.10 Правил, становясь участником клуба «SUNLIGHT», лицо дает согласие на рассылку сообщений рекламного характера на номер телефона, указанный при регистрации личного кабинета.

В соответствии с пунктом 1.7 Правил участник вправе прекратить свое участие в Программе клуба «SUNLIGHT» в любое время, путем направления Организатору письменного уведомления о прекращении участия на форму «Обратной связи», размещенной на официальном сайте SUNLIGHT с адреса электронной почты, указанной при регистрации личного кабинета, либо позвонив по номерам телефонов (495) 668-658-0, 8-800-234-99-99. При этом Участник обязан сообщить номер мобильного телефона, на который зарегистрирован личный кабинет.

Также ООО «Солнечный свет» заявило ходатайство о рассмотрении данного дела в отсутствие своего представителя.

18.08.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 в отсутствие представителя ООО «Солнечный свет», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 18.08.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 было отложено на 23.09.2021 в 09 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Солнечный свет» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Солнечный свет» (исх. от 22.09.2021 № 22/09-21), из которых следует, что при регистрации в личном кабинете, абонент <...> не указал персональные данные, в

связи с чем, ООО «Солнечный свет» не может представить сведения о фамилии, имени, отчестве и даты рождения абонента.

Номер телефона абонента, веденный им при регистрации личного кабинета на сайте, в силу Правил, требует подтверждения кодом, направленным в виде смс – сообщения. При этом, в случае подтверждения номера, в базе данных клиентов появляется отметка о валидности (подтверждении введенным кодом) номера телефона, что подтверждается скрином из программы.

Также ООО «Солнечный свет» заявило ходатайство о рассмотрении данного дела в отсутствие своего представителя.

23.09.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 в отсутствие представителя ООО «Солнечный свет», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для привлечения к рассмотрению дела заявителя в качестве лица, участвующего в деле, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 23.09.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 было отложено на 17.11.2021 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Солнечный свет» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

29.09.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения заявителя (исх. от 28.09.2021), из которых следует, что после получения рекламного смс – сообщения от «SUNLIGHT» заявитель перешел на сайт <http://sunlight.net/unsubscribe/> для отписки от рекламных смс, на котором были установлены галочки отказа от рекламных смс. Но при этом, соглашаясь с политикой конфиденциальности, в пункте 2.2.5 содержится: осуществление рекламной деятельности. Таким образом, по мнению заявителя, данные пункты противоречат друг другу. При отказе от рекламных смс SUNLIGHT не вправе требовать соглашаться с политикой конфиденциальности. Также из письменных пояснений следует, что заявитель направил обращение на сайт <http://sunlight.net/unsubscribe/> с отказом от рекламных смс.

17.11.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 17.11.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 было отложено на 16.12.2021 в 09 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Солнечный свет» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта

России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

13.12.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения заявителя по данному делу (исх. от 12.12.2021), из которых следует, что доказательств отписки от рекламных сообщений у заявителя нет. Остались подтверждающие смс – сообщения следующего содержания:

12.02.2021 в 16 часов 02 минут: «Для подтверждения отписки от рассылок SUNLIGHT введите код: 4197» от абонента SUNLIGHT;

03.03.2021 в 10 часов 10 минут: «Для подтверждения отписки от рассылок SUNLIGHT введите код: 9034» от абонента SUNLIGHT.

16.12.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство представителя по доверенности ООО «Солнечный свет» (исх. от 15.12.2021) о рассмотрении данного дела в отсутствие представителя ООО «Солнечный свет».

16.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Из пояснений заявителя следует, что заявитель направил обращение на сайт <http://sunlight.net/unsubscribe/> с отказом от рекламных смс.

ООО «Солнечный свет» в адрес Кемеровского УФАС России представлен скриншот программы, в соответствии с которым абонентский номер <...> был подтвержден. Вместе с тем, в соответствии с представленным скриншотом, по данному абонентскому номеру стоят отметки об отказе в получении смс и аудиосообщений от 03.03.2021 в 6:12:10.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 16.12.2021 рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 было отложено на 27.01.2022 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Солнечный свет» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

17.01.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Солнечный свет» (исх. от 13.01.2022), из которых следует, что в силу пункта 1.11 Правил программы «КЛУБ SUNLIGHT», участник сохраняет за собой право отказаться от рекламных рассылок одним из следующих способов:

-письменное заявление об отказе от получения уведомлений, отправленное на адрес ask@love-sl.ru, проставление необходимых отметок в личном кабинете

участника;

-устное заявление об отказе от получения уведомлений, переданное организатору по телефону горячей линии (495) 668-658-0 для звонков из Москвы и Московской области, 8-800-234-9999 для звонков из других регионов, при этом способе Участник обязан идентифицировать себя, сообщив организатору свои данные, указанные в личном кабинете, в том числе номер телефона, указанный участником при регистрации личного кабинета;

- ввод номера телефона участника в форму отписки от смс – рассылок на сайте;

- переход по ссылке «отписаться от рассылки», расположенной в рекламном e-mail сообщении.

В соответствии с пунктом 1.11.5 Правил, информация об отказе от рассылки обновляется в течение 7 дней с даты обращения. По истечении 7 дней ООО «Солнечный свет» производится прекращение направления рекламных смс – сообщений.

12.02.2021 при получении смс – сообщения абонент НЕ ВВЕЛ код подтверждения, следовательно, отписка в установленный срок не произведена.

03.03.2021 в 06:10:31 абонент ВВЕЛ код подтверждения отписки от рассылок, ООО «Солнечный свет» получено уведомление, что подтверждается выпиской из программы 1С.

В связи с тем, что срок обновления информации отказа от рассылки составляет 7 дней, следовательно, отписка от рекламных рассылок абонента прекращена в установленный срок, согласно Правил, 10.03.2021.

Также представитель ООО «Солнечный свет» заявил ходатайство о рассмотрении данного дела без участия ООО «Солнечный свет».

27.01.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-720/2021 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 04.03.2021, вх. от 04.03.2021 № 1412э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер заявителя <...>, следующего содержания:

-03.03.2021 в 11 часов 11 минут: «К 8 марта – цены ОЧЕНЬ! Золото, бриллианты от 1290р. Успейте до 08.03!» от абонента SUNLIGHT.

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

Из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Из письменных пояснений ООО «Девико Телеком» следует, что в данном случае отправителем смс – сообщения является ООО «Солнечный свет» на основании договора от 01.01.2020 № <...>.

Следовательно, распространение ООО «Солнечный свет» рекламы посредством смс - сообщения без согласия абонента <...>, содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Вместе с тем, из письменных пояснений ООО «Солнечный свет» следует, что абонент <...> дал свое согласие на распространение рекламы, получение сообщений посредством регистрации личного кабинета участника клуба «SUNLIGHT» на официальном сайте http://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 на сайте, в силу Правил, требует подтверждения кодом, направленном в виде смс – сообщения. При этом, в случае подтверждения номера, в базе данных клиентов появляется отметка о валидности (подтверждении введенным кодом) номера телефона, что также подтверждается скриншотом из программы.

Факт регистрации личного кабинета на сайте <http://sunlight.net> заявителем не оспаривается.

03.03.2021 в 06:10:31 абонент ВВЕЛ код подтверждения отписки от рассылок, ООО «Солнечный свет» получено уведомление, что подтверждается выпиской из программы 1С. В соответствии с пунктом 1.11.5 Правил, информация об отказе от рассылки обновляется в течение 7 дней с даты обращения. По истечении 7 дней ООО «Солнечный свет» производится прекращение направления рекламных смс – сообщений.

На основании изложенного, в связи с тем, что заявитель направил отказ от получения рекламы 03.03.2021, которое, в соответствии с пунктом 1.11.5. Правил, с которыми заявитель был ознакомлен при регистрации на сайте <http://sunlight.net>, обрабатывается в течение 7 дней, следовательно, смс – сообщение 03.03.2021 поступило в период действия согласия заявителя на направление рекламы, полученное при регистрации заявителем личного кабинета на сайте <http://sunlight.net>, в связи с чем, признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Солнечный свет» в данном случае отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 042/05/18-720/2021 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Солнечный свет» (юридический адрес: 121108, г. Москва, ул. Герасима Курина, д.10, корп. 1, пом. I, каб. 308, ОГРН 1167746485940, Дата присвоения ОГРН 20.05.2016, ИНН 7731316845, КПП 773101001) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.