ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА №054/05/18-2421/2021 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

«20» декабря 2021г.
г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области, рассмотрев материалы обращения по факту получения смс-сообщений рекламного характера на номер <...> от абонента SUNLIGHT, без предварительного согласия, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. №18789 от 22.10.2021г.) о нарушении Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») при распространении рекламы посредством смс-сообщений через мессенджер Viber 03.03.2021 в 17:12 на номер телефона заявителя <...> от отправителя: SUNLIGHT, следующего содержания: «Приходите в любой магазин SUNLIGHT и получите ваш подарок и скидку -8% доп. к 50% на все золото! Промокод на подарок по кнопке Узнать промокод»; 23.07.2021 в 18:58 от отправителя: SUNLIGHT, следующего содержания: «НЕ УПУСТИТЕ ВЫГОДУ! СКИДКИ ДО -80% и еще -10% доп. При покупке ОНЛАЙН по коду LETO21».

Новосибирским УФАС России при рассмотрении заявления установлено следующее.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, рассматриваемые смс-сообщения направлены на привлечение внимания к микрозайму. Следовательно, информация, полученная заявителем посредством рассматриваемого смс-сообщения, является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектом рекламирования является микрозайм.

Согласно ч.1 ст.18 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.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «СОЛНЕЧНЫЙ СВЕТ» представлены пояснения и документы (вх. № 21428э от 07.12.2021г.), согласно которым данная рассылка осуществляется в рамках договора о предоставлении доступа к системе Rapporto № СЛ-07\21 от 01.07.2021г., взаимодействие между сторонами договора осуществляется по предоставлению доступа к системе Rapporto и услуг по осуществлению информационно-технического обслуживания.

Абонент <...> дал свое согласие на распространение рекламы на получение сообщений, посредством регистрации в качестве участника клуба «SUNLIGHT». Абонент является членом клуба «SUNLIGHT», с 30.03.2021г. при посещении сайта https://sunlight.net/, предоставил свои персональные данные и согласившись с условиями участия в клубе, в том числе дал согласие на получение текстовых и голосовых сообщений на указанный им номер своего мобильного телефона, посредством предоставления кода подтверждения, направленного на его номер телефона.

Порядок регистрации и участия в программе клуб «SUNLIGHT» определен Правилами, размещенными на официальном сайте.

Номер телефона заявителя, введенный и при регистрации личного кабинета, в силу Правил, требует подтверждения кодом, направленным в виде смс-сообщения на номер телефона введенным абонентом <...>. При этом, в случае подтверждения

номера, в базе данных клиентов появляется отметка о валидности (подтверждении введенным кодом) номера телефона, что также подтверждается скрином из программы 1С.

В соответствии с п.2 Общих положений Правил программы клуб «SUNLIGHT» после регистрации личного кабинета на сайте https://sunlight.net/, либо в приложении SUNLIGHT либо в розничном магазине SUNLIGHT физическое лицо приобретая статус Участника программы клуб «SUNLIGHT», подтверждает, что ознакомлено с данными Правилами, выражает свое безусловное согласие с ними и обязуется их выполнять, выражает свое согласие на передачу своих персональных данных ООО «СОЛНЕЧНЫЙ СВЕТ», а также согласие Участника на получение от ООО «СОЛНЕЧНЫЙ СВЕТ» рекламы по сетям электросвязи, в том числе смс, аудиозвонки.

Таким образом, 30.03.2021г. при посещении сайта https://sunlight.net/ абонент с номером телефона <...> предоставил свои персональные данные и согласившись с условиями участия в клубе, дал свое согласие на получение рекламы.

Поскольку смс-сообщение через мессенджер Viber 03.03.2021 в 17:12 на номер телефона заявителя **<...>** от отправителя: SUNLIGHT, следующего содержания: «Приходите в любой магазин SUNLIGHT и получите ваш подарок и скидку -8% доп. к 50% на все золото! Промокод на подарок по кнопке Узнать промокод» было получено заявителем до момента регистрации на сайте и даче согласия на получение рекламы, следовательно данное смс-сообщение было направлено на номер заявителя без его согласия.

Таким образом, на данный момент есть основания считать ООО «СОЛНЕЧНЫЙ СВЕТ» рекламораспространителем рассматриемого смс-сообщения через мессенджер Viber. Следовательно, в действиях ООО «СОЛНЕЧНЫЙ СВЕТ» усматриваются признаки нарушения ч.1 ст. 18 Закона «О рекламе».

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

Таким образом, лицом, ответственным за нарушение ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», является ООО «СОЛНЕЧНЫЙ СВЕТ» (121108, г.Москва, ул. Герасима Курина, д.10, к.1, пом.I, каб.308, ОГРН: 1167746485940, дата присвоения ОГРН: 20.05.2016, ИНН: 7731316845, КПП: 773101001).

На основании п.2 ч.1 ст.33, ч.1, 2 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. №1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 054/05/18-2421/2021 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель: физическое лицо <…>,

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «СОЛНЕЧНЫЙ СВЕТ» (121108, г.Москва, ул. Герасима Курина, д.10, к.1, пом.I, каб.308, ОГРН: 1167746485940, дата присвоения ОГРН: 20.05.2016, ИНН: 7731316845, КПП: 773101001).

3. Назначить дело № 054/05/18-2421/2021 к рассмотрению на **«11» января 2022г. в 12:00 часов** по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 915.

4 . **ООО «СОЛНЕЧНЫЙ СВЕТ» до «10» января 2022г.** представить в адрес Новосибирского УФАС России:

4.1) документы, на основании которых осуществлялось распространение вышеуказанной рекламы (договор на осуществление звонков, акты оказанных услуг за соответствующий период, платежные документы, приказ (распоряжение) об осуществлении рассылки, утвержденный текст сообщения, подлежащего рассылке, и т.п.);

4.2) согласие абонента владельца абонентского номера <...> на получение рекламной информации, предусмотренное ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

4.3.) отзыв на данное определение.

5. В связи со сложной санитарно-эпидемиологической обстановкой и на основании указа Президента Российской Федерации от 02 апреля 2020 года № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» и письма ФАС России от 19.03.2020 № ПЗ/21986/20 стороны уведомляются о возможности участия в заседании «11» января 2022 года в 12 часов 00 минут по делу № 054/05/18-2421/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе путём использования систем видеоконференцсвязи (далее – ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в работе комиссии Новосибирского УФАС России посредством ВКС сторонам следует пройти по ссылке: <...> и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеокамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сторонам сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении дела в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания Комиссии) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи

документов, удостоверяющих личность.

При этом стороны не лишены права лично участвовать в рассмотрении дела № 054/05/18-2421/2021 при соблюдении масочного режима и иных мер, связанных с недопущением распространения новой короновирусной инфекции (COVID-19).

Явка представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

В случае неявки лиц, участвующих в деле № 054/05/18-2421/2021 или их представителей, дело № 054/05/18-2421/2021 может быть рассмотрено в отсутствие указанных лиц.

Документы представляются в копиях, заверенных юридическим лицом, за подписью уполномоченного должностного лица, с сопроводительным письмом (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров в документе). В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.