

РЕШЕНИЕ

по делу № 018/05/18-188/2024

Резолютивная часть оглашена 09 апреля 2024 года.

В полном объеме изготовлено 15 апреля 2024 года. г. Ижевск

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления

Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден, рассмотрев материалы дела № 018/05/18-188/2024, возбужденного в отношении ООО «Лента» (ИНН 7814148471, ОГРН 1037832048605 от 04.11.2003) по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее –

ФЗ «О рекламе»), в присутствии:

- заявителя: гр. <...> (паспорт гражданина РФ);
- представителя ООО «Лента»: <...> (доверенность от 12.09.2023).

Участие представителя ООО «Лента» обеспечено путем доступа к видеокоференцсвязи;

УСТАНОВИЛА:

13.02.2024 в Удмуртское УФАС России поступило заявление гр. <...> по факту распространения на электронную почту <...> от ООО «Лента» следующих рекламных сообщений:

- 18.01.2024 в 15:38 (МСК): «Онлайн-продленка для детей. Проходите интересные и развивающие задания на онлайн-продлѐнке «Ленты Приключений» бесплатно! Вступайте в клуб «Хэппи Лента» в личном кабинете, чтобы получить доступ к продлѐнке и скидкам на товары для всей семьи. Покупайте игрушки и конструкторы по сниженным ценам:
- Конструктор KIBOX «Городские строения», дизайн в ассортименте;
- Конструктор KIBOX «Аттракцион с заводной музыкальной шкатулкой» со звуковыми эффектами, 418 деталей;
- Конструктор KIBOX «Дом мечты», 230 деталей;
- Набор игровой RUSH&CRUSH «Машина-крокодил» со световыми и звуковыми эффектами, 3 предмета;
- Набор игровой RUSH&CRUSH «Гоночный трек» с инерционной машинкой, 5 петель, 24 предмета;
- Набор игровой RUSH&CRUSH «Бластер» с мягкими снарядами, 25 предметов».

- 24.01.2024 в 15:19 (МСК): «Самовывоз в «Ленте» выручает. Самовывоз — всегда отличная идея, когда нет времени ждать курьера, а магазин — рядом. Закажите продукты и напитки на любой вкус и забирайте их в удобное время. Всего 5 простых шагов — и покупки у вас!».
- 24.01.2024 в 18:40 (МСК): «Лента. Зима. Глинтвейн. Глинтвейн из красного вина — тёплый и приятный напиток, ставший популярным благодаря своему бесподобному вкусу и аромату. История глинтвейна уходит корнями во времена Древнего Рима, когда для улучшения вкуса вина в него стали добавлять разные специи. Однако тогда напиток ещё не нагревали. Эта чудесная идея была реализована лишь в эпоху Средневековья в странах Северной и Центральной Европы. Сегодня глинтвейн — неотъемлемая часть зимних праздников и вечеринок. Для его приготовления лучше всего выбирать сухие и полусухие красные вина с ароматами ягод, фруктов и специй. Смешайте вино с корицей, гвоздикой, апельсиновым соком и мёдом, нагрейте до кипения и дайте настояться несколько минут. Вуаля! Ваш напиток готов. Выбирайте вина в «Ленте» для воплощения ваших любимых рецептов.

Какой сыр выбрать к вину? Следовать правилам или экспериментировать — решать вам! А если хочется, чтобы дуэт вам точно понравился, попробуйте одно из сочетаний ниже: с каждым из них ваш вечер точно пройдёт идеально:

- Сыр PRÉSIDENT Crème de Brie плавильный, 50%, 125 г
- Вино белое, сухое REMY PANNIER CHENIN сортовое, 0,75 л
- Сыр OLDENBURGER с грецким орехом, 50%, без ЗМЖ, 350 г
- Вино CADMEN PARK «Каберне Совиньон» крепкое, полусухое, 0,75 л. Вступайте в клуб «Лента Открытий», пробуйте новые товары из подборки, оставляйте отзывы и получайте баллы».

Также на номер его мобильного телефона +7 (919) 902**** поступили рекламные смс-сообщения следующего содержания:

- 19.01.2024 в 12:51 (МСК): «-20% на корма для животных по вашей карте 19-21.01, кроме 365, Зоомакет»;
- 24.01.2024 в 15:08 (МСК): «-20% на корма для животных по вашей карте 25-26.01, кр. 365, Зоомакет».

При этом Заявитель указывает о том, что ранее 18.01.2024 в 15:01 (МСК) он обратился к ООО «Лента» с требованием прекратить распространение рекламы на его номер телефона и электронную почту, но торговая сеть не прекратила рекламную рассылку. По мнению Заявителя, действия ООО «Лента» нарушают требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», поскольку рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием, в связи с чем распространение рекламы 18.01.2024 в 15:38, 19.01.2024 в 12:51 (МСК), 24.01.2024 в 15:19 (МСК), 24.01.2024 в 15:08 (МСК), 24.01.2024 в 18:40 (МСК) являются незаконными.

К заявлению приложены скриншоты рекламы с экрана телефона и экрана компьютера, а также приобщены выписки с детализацией входящих смс-сообщений, полученных 19.01.2024 и 24.01.2024 от отправителя с альфанумерическим именем «LENTA».

В адрес ООО «Лента» был направлен запрос информации по факту

распространения вышеуказанных сообщений рекламного характера на телефонный номер +7 (919) 902**** и на электронную почту Заявителя.

28.02.2024 в адрес Управления от ООО «Лента» поступил ответ, из содержания которого следует, что обращение Заявителя поступило через Telegram-чат и было зарегистрировано 18.01.2024. Далее обращение было направлено сотрудникам Центра поддержки клиентов, 18.01.2024 клиента незамедлительно внесли в файл на отключение рассылки от приложения «Лента Онлайн». Немедленное прекращение распространения сообщений в момент обращения клиента невозможно с технической точки зрения, так как необходимо время для обновления информации о согласии в базах данных, а также по причине запрограммированного автоматического отложенного досыла сообщений в связи с пропускной способностью каналов коммуникаций. Также ООО «Лента» приобщило к материалам дела переписку в Telegram-чате с Заявителем.

12.03.2024 по результатам рассмотрения представленных документов и сведений Удмуртское УФАС России возбудило в отношении ООО «Лента» дело по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела было назначено на 09.04.2024 в 09:30.

09.04.2024 состоялось рассмотрение дела. Заявитель поддержал доводы, изложенные в своем заявлении, в полном объеме. Представитель ООО «Лента» пояснила, что немедленное прекращение распространения рекламы было невозможно по техническим причинам. В настоящее время реклама в адрес Заявителя больше не распространяется.

Комиссия Удмуртского УФАС России, выслушав Заявителя, представителя ООО «Лента», рассмотрев имеющиеся в материалах дела документы и сведения, установила следующее.

18.01.2024 в 15:01 (МСК) гр. <...> обратился в ООО «Лента» путем переписки в Telegram-чате с требованием прекратить распространение на номер его телефона +7 (919) 902**** и электронную почту <...>ru рекламных сообщений.

Согласно содержанию приобщенной переписки в Telegram-чате, начало переписки зафиксировано - 18 января в 15:01 (МСК), окончание – 18 января в 15:57 (МСК), оператор группы поддержки, который вел переписку – <...>. Из содержания переписки следует, что заявитель требовал прекратить рассылку рекламных предложений на номера телефонов +7 (919) 902****, +7(922)526**** и электронную почту <...>. Оператор группы поддержки сообщил заявителю, что его обращение зарегистрировано за номером 1-35719263518 и передано в ответственное подразделение. В течение 24-х часов рассылка будет отключена.

18.01.2024 в 15:38 (МСК), 19.01.2024 в 12:51 (МСК), 24.01.2024 в 15:19 (МСК), 24.01.2024 в 15:08 (МСК), 24.01.2024 в 18:40 (МСК) на электронную почту и телефон Заявителя поступили рекламные сообщения от ООО «Лента» следующего содержания:

- 18.01.2024 в 15:38 (МСК): «Онлайн-продленка для детей. Проходите интересные и развивающие задания на онлайн-продлѐнке «Ленты Приключений» бесплатно! Вступайте в клуб «Хэппи Лента» в личном кабинете, чтобы получить доступ к продлѐнке и скидкам на товары для всей семьи. Покупайте игрушки и конструкторы по сниженным ценам:

- Конструктор KIBOX «Городские строения», дизайн в ассортименте;
- Конструктор KIBOX «Аттракцион с заводной музыкальной шкатулкой» со звуковыми эффектами, 418 деталей;
- Конструктор KIBOX «Дом мечты», 230 деталей;
- Набор игровой RUSH&CRUSH «Машина-крокодил» со световыми и звуковыми эффектами, 3 предмета;
- Набор игровой RUSH&CRUSH «Гоночный трек» с инерционной машинкой, 5 петель, 24 предмета;
- Набор игровой RUSH&CRUSH «Бластер» с мягкими снарядами, 25 предметов».
- 24.01.2024 в 15:19 (МСК): «Самовывоз в «Ленте» выручает. Самовывоз — всегда отличная идея, когда нет времени ждать курьера, а магазин — рядом. Заказывайте продукты и напитки на любой вкус и забирайте их в удобное время. Всего 5 простых шагов — и покупки у вас!».
- 24.01.2024 в 18:40 (МСК): «Лента. Зима. Глнтвейн. Глнтвейн из красного вина — тёплый и приятный напиток, ставший популярным благодаря своему бесподобному вкусу и аромату. История глнтвейна уходит корнями во времена Древнего Рима, когда для улучшения вкуса вина в него стали добавлять разные специи. Однако тогда напиток ещё не нагревали. Эта чудесная идея была реализована лишь в эпоху Средневековья в странах Северной и Центральной Европы. Сегодня глнтвейн — неотъемлемая часть зимних праздников и вечеринок. Для его приготовления лучше всего выбирать сухие и полусухие красные вина с ароматами ягод, фруктов и специй. Смешайте вино с корицей, гвоздикой, апельсиновым соком и мёдом, нагрейте до кипения и дайте настояться несколько минут. Вуаля! Ваш напиток готов. Выбирайте вина в «Ленте» для воплощения ваших любимых рецептов.

Какой сыр выбрать к вину? Следовать правилам или экспериментировать — решать вам! А если хочется, чтобы дуэт вам точно понравился, попробуйте одно из сочетаний ниже: с каждым из них ваш вечер точно пройдёт идеально:

- Сыр PRÉSIDENT Crème de Brie плавленый, 50%, 125 г
- Вино белое, сухое REMY PANNIER CHENIN сортовое, 0,75 л
- Сыр OLDENBURGER с грецким орехом, 50%, без ЗМЖ, 350 г
- Вино CADMEN PARK «Каберне Совиньон» крепкое, полусухое, 0,75 л Вступайте в клуб «Лента Открытий», пробуйте новые товары из подборки, оставляйте отзывы и получайте баллы».

На номер его мобильного телефона +7 (919) 9028844 от ООО «Лента» поступили рекламные смс-сообщения следующего содержания:

- 19.01.2024 в 12:51 (МСК): «-20% на корма для животных по вашей карте 19-21.01, кроме 365, Зоомаркет»;
- 24.01.2024 в 15:08 (МСК): «-20% на корма для животных по вашей карте 19-21.01, кроме 365, Зоомаркет».

Согласно статье 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

По смыслу пункта 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В этой связи, рассматриваемые сообщения с предложениями ООО «Лента» воспользоваться скидками на покупку товара, а также воспользоваться услугами магазина на оформление предварительного заказа товаров, а также предложение товаров с обозначением их товарных знаков определяются как реклама, поскольку содержат объект рекламирования.

Согласно части 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 ФЗ «О связи» (далее — Закон о связи), абонент — пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

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» разъяснено, что под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

В силу специфики способа распространения рекламы по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный телефонный номер лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенных смс-сообщений.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. При этом исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В этой связи при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия в тексте такой информации указания на ее конкретного получателя. Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

В рассматриваемом случае в смс-сообщениях и в электронных письмах отсутствуют персональные данные лица, в том числе ФИО Заявителя, на восприятие которого направлена информация, в связи с чем распространенная таким способом информация не имеет ограничений по кругу распространения и по определению ФЗ «О рекламе» является рекламой.

Поскольку ФЗ «О рекламе» не определяет порядок и форму направления требования о прекращении распространения рекламы в адрес потребителя по сетям электросвязи, такое требование может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на отказ от получения рекламы от рекламораспространителя.

Установлено, что Заявитель обратился в ООО «Лента» посредством использования мессенджера в Telegram-чате с требованием прекратить рассылку рекламы в его адрес. 18.01.2024 в 15:01 (МСК) оператором группы поддержки и Заявителем произошел диалог, который закончился в 15:57 (МСК). Заявление было зарегистрировано в системе 18.01.2024 в 15:44 (МСК) за номером 1-35719263518. Произведена идентификация клиента, его ФИО - <...>, номер телефона - (919) 902****, адрес электронной почты - <...>.

С учетом вышеизложенного, довод Заявителя о том, что реклама, поступившая на электронную почту Заявителя 18.01.2024 в 15:38 (МСК) «Онлайн-продленка для детей» является ненадлежащей в данном случае подлежит отклонению, поскольку реклама поступила ему раньше, чем было зарегистрировано заявление - в 15:44 (МСК), соответственно, ООО «Лента» не знало и не могло знать о волеизъявлении Заявителя в 15:38 (МСК), и принять надлежащие меры по прекращению распространения рекламы.

С учетом вышеизложенного Комиссия Удмуртского УФАС России квалифицирует действия (бездействие) ООО «Лента», выразившиеся в не прекращении распространения рекламы, направленной по сетям электросвязи в адрес <...> после регистрации в системе обращения за номером 1-35719263518 от 18.01.2024 в 15:44 (МСК), а именно рекламы, направленной 19.01.2024 в 12:51 (МСК), 24.01.2024 в 15:19 (МСК), 24.01.2024 в 15:08 (МСК), 24.01.2024 в 18:40 (МСК), как нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, с учетом имеющихся в материалах дела доказательств (письменных и устных пояснений ООО «Лента») ООО «Лента» является рекламодателем рекламных сообщений, поступивших по сетям электросвязи на мобильный номер телефона +7 (919) 902****; 19.01.2024 в 12:51 (МСК), 24.01.2024 в 15:08 (МСК), и на электронный адрес <...>: 24.01.2024 в 15:19 (МСК), 24.01.2024 в 18:40 (МСК), соответственно, в действиях ООО «Лента» содержится нарушение ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 1) части 2 статьи 33 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям, операторам рекламных систем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что в материалах имеются доказательства прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с чем Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и 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 24.11.2020 № 1922,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, поступившую 19.01.2024 в 12:51 (МСК) и 24.01.2024 в 15:08 (МСК) по сетям электросвязи на мобильный номер телефона +7 (919) 902**** следующего содержания: «-20% на корма для животных по вашей карте 19-21.01, кроме 365, Зоомакет», «-20% на корма для животных по вашей карте 25-26.01, кр. 365, Зоомакет»; поступившую 24.01.2024 в 15:19 (МСК) и 24.01.2024 в 18:40 (МСК) по сетям электросвязи на электронный адрес <...> следующего содержания: «Самовывоз в «Ленте» выручает. Самовывоз — всегда отличная идея, когда нет времени ждать курьера, а магазин — рядом Закажите продукты и напитки на любой вкус и забирайте их в удобное время. Всего 5 простых шагов — и покупки у вас!», «Лента. Зима. Глинтвейн. Глинтвейн из красного вина — тёплый и приятный напиток, ставший популярным благодаря своему бесподобному вкусу и аромату...» ненадлежащей, нарушающей

требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать
3. Передать материалы дела № 018/05/5-188/2024 уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Лента» и его виновного должностного лица производства по делам об административных правонарушениях, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев со дня его принятия.