

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 055/05/18-184/2023

16 марта 2023 года
Омск

город

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – ()

члены Комиссии: ()

рассмотрев материалы дела № 055/05/18-184/2023 по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Звук», ИНН 7708328948, ОГРН 5177746117005 (далее – ООО «Звук». Общество) рекламы, содержащей признаки нарушения требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя,

в присутствии представителя ПАО «Сбербанк» ()

при участии посредством видео-конференц-связи представителей:

ООО «Звук» - ()

АО «Центр программ лояльности» (далее – АО «ЦПЛ») ()

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России поступило обращение () по факту распространения рекламы по сетям электросвязи посредством направления 10.12.2022 в 15:06 часов (омское время) на его абонентский номер +7() смс-сообщения «Вам 90 дней подписки Прайм всего за 1 р, подключайтесь cut.ly/JOWK2EM» от отправителя с буквенным наименованием «ZVUK».

Исходя из доводов обращения и представленных заявителем документов, () был подключен подписке «Сберпрайм». После окончания срока подписки «Сберпрайм» гражданином () подано заявление в экосистему «Сбер» (ПАО «Сбербанк», ООО «Звук», ООО «Окко», ООО «Сбербанк –Телеком» и т.д.) об отзыве своего согласия на получение рекламной информации. Указанное заявление зарегистрировано сотрудником ПАО «Сбербанк», присвоен вх. № 221202 0351 370600 от 02.12.2022.

Таким образом, по утверждению заявителя, реклама распространялась сервисом «Звук» без его предварительного согласия на ее получение.

Оператором связи заявителя подтвержден факт поступления 10.12.2022 смс-сообщения на абонентский номер от отправителя с буквенным наименованием «ZVUK» (исх. № 5/2-

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» представлена информация о том, что отправителем смс-сообщения является ООО «Звук» (исх. № 6/н от 12.01.2023).

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 - это 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 - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания к сервису «Подписка «Прайм».

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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы (часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»).

Определением от 21.02.2023 в отношении ООО «Звук» возбуждено дело № 055/05/18-184/2023 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», заседание Комиссии назначено на 16.03.2023, к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц привлечены ПАО «Сбербанк» (ИНН 7707083893) и АО «ЦПЛ» (ИНН 7702770003).

В рамках рассмотрения настоящего дела АО «ЦПЛ» представлены письменные пояснения (вх. № 2242-эп/23 от 13.03.2023):

«Подписка Сбер Прайм» – это услуги Общества по организации и обеспечению предоставления физическим лицам доступа к комплексу сервисов партнеров Общества.

... между ПАО «Сбербанк» и АО «ЦПЛ» заключено Партнерское соглашение от 12.07.2021 года, в соответствии с которым ПАО «Сбербанк» является партнером АО «ЦПЛ» и оказывает услугу АО «ЦПЛ» по предоставлению подписчикам Подписки «СберПрайм» своего продукта на условиях специального предложения, то есть более выгодных условий по сравнению с предоставлением такого продукта без подключений Подписки...».

() «подключил Подписку «СберПрайм» 25.08.2022. 24.11.2022 Подписка «Сбер Прайм» была отключена, договор с АО «ЦПЛ» был расторгнут ввиду прекращения гражданином в

одностороннем порядке рекуррентных платежей...

АО «ЦПЛ» не обладает информацией о взаимоотношениях между ПАО «Сбербанк» и ООО «Звук» ...».

ООО «Звук» представлена информация (исх. б/н от 13.03.2023), исходя из которой:

- сервис Звук является музыкальным сервисом, предлагающим пользователям доступ к контенту (объектам интеллектуальной собственности, включая фонограммы и музыкальные произведения);
- осуществляет деятельность сервисом ООО «Звук»;
- услуги оказываются на основании Соглашения (<https://zvuk.com/about/documents/terms>), являющимся юридическим соглашением между пользователем и ООО «Звук», а также дополнительных условий и положений, предусмотренных на Сервисе;
- подключение гражданина () к сервису «Звук» было осуществлено гражданином самостоятельно и по собственной инициативе посредством регистрации (авторизации) на Сервисе и принятия, в том числе Соглашения об использовании Сервиса (<https://zvuk.com/gm/docs/terms>).
- документом, подтверждающим предоставление гражданином () согласия на получение рекламной информации от ООО «Звук», является Соглашение об использовании Сервиса Звук (<https://zvuk.com/about/documents/terms>). При регистрации (авторизации) на Сервисе () были приняты условия Соглашения, предусматривающие, в том числе предоставление гражданином согласия на получение любых видов рекламных материалов в процессе использования возможностей Сервиса. В соответствии с Соглашением пользователь должен ознакомиться с условиями до использования Сервиса, и вправе использовать Сервис только при согласии со всеми условиями Соглашения;
- приняв условия Соглашения 25.08.2022 г., () как пользователь Сервиса Звук предоставил свое согласие на получение рассылок (в том числе рекламы, распространяемой в форме смс-сообщений). Учетная запись () как Пользователя на Сервисе удалена не была, условия Соглашения ООО «Звук» в указанной части не отменялись, соответственно, согласие () не отозвано и является действующим;
- между ПАО «Сбербанк» и ООО «Звук» отсутствуют договорные отношения, в связи с чем ООО «Звук» не обладает информацией ни о факте принятия (регистрации) указанного заявления сотрудниками ПАО «Сбербанк», ни о результатах его рассмотрения;
- ООО «Звук» не получало от () заявления об отзыве его согласия на получение рекламной информации от ООО «Звук» в связи с предоставлением Сервиса Звук.

На заседании Комиссии представитель ООО «Звук» () поддержала доводы, изложенные Обществом письменно, при этом отметила, что у пользователей есть возможность отказаться от получения рекламной информации путем направления письма по юридическому адресу или по электронной почте (информация о них указана на сайте общества).

Представителем ПАО «Сбербанк» () даны пояснения о том, что:

- АО «ЦПЛ» является партнером ПАО «Сбербанк» в рамках подписки «Сберпрайм»;
- факт получения 02.12.2022 заявления от гражданина () ПАО «Сбербанк» не отрицает;
- после получения заявления абонентский номер +7() был включен в стоп-лист ПАО

«Сбербанк»;

- учитывая отсутствие договорных отношений с ООО «Звук», в том числе в рамках подключения подписки «Сберпрайм», у ПАО «Сбербанк» нет обязанности передачи заявления в поименованные гражданином организации.

Изучив доводы заявителя, представленные ООО «Звук», ООО «ЦПЛ», ПАО «Сбербанк» письменные пояснения и документы, заслушав их представителей, Комиссией сделаны следующие выводы.

Факт направления вышеуказанного смс-сообщения в адрес () на абонентский номер +7() ООО «Звук» не оспаривается.

25.08.2022 () был подключен к подписке «Сберпрайм», АО «ЦПЛ» предоставлен доступ к списку сервисов партнеров (на выбор пользователя), одним из которых является сервис «Звук».

Заявитель самостоятельно осуществил обращение на сайт <https://zvuk.com> и создал свой аккаунт («личный кабинет»). Исходя из алгоритма регистрации, невозможно создать акаунт, предварительно не приняв условия Соглашения о том, что «используя Сервис, вы даете явно выраженное согласие на получение любых видов рекламных материалов в процессе использования возможностей Сервиса».

Срок действия настоящих Условий обслуживания («Срок действия») начинается с момента начала использования вами Сервиса и действует в течение неограниченного времени, за исключением случаев их отмены Звуком»).

Таким образом, при регистрации и использовании сервиса «Звук» () предоставил ООО «Звук» свое согласие на получение любой рекламной информации.

По окончании подписки «Сберпрайм» () направил заявление в ПАО «Сбербанк» об отзыве своего согласия на получение рекламной информации, указав в качестве адресатов и иные организации (ООО «Звук», ООО «Окко», ООО «Сбербанк –Телеком» и т.д.).

На заседании Комиссии установлено, что между ПАО «Сбербанк» и ООО «Звук» отсутствуют договорные отношения, в том числе в рамках подписки «Сберпрайм», в связи с чем ПАО «Сбербанк» не осуществляло действия по передаче указанного заявления в адрес Общества.

Доказательств того, что заявитель направлял заявление об отзыве своего согласия на получение рекламной информации в адрес ООО «Звук» в материалы дела не представлено.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу об отсутствии нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» со стороны Общества при направлении смс-сообщения смс-сообщения «Вам 90 дней подписки Прайм всего за 1 р, подключайтесь cut.ly/JOWK2EM» на абонентский номер +7()

Руководствуясь абзацем 1 пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Прекратить производство по делу № 055/05/18-184/2023, возбужденному в отношении ООО «Звук» (ИНН 7708328948, ОГРН 5177746117005), в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.