

ООО «Радника»

ул. Русская, д. 94А, эт. 1, пом. 42,

г. Владивосток, 690105

ПАО «МТС»

ул. Марксистская, д. 4,

г. Москва, 109147

<...>

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 025/05/18-1162/2023

3 ноября 2023 года
Владивосток

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>– заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Члены Комиссии: <...>– начальник отдела контроля антимонопольного законодательства, <...>– специалист - эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев 03.11.2023 материалы дела № 025/05/18-1162/2023, возбужденного по факту распространения информации с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

03.07.2023 в Приморское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 6218-ИП/23, № 6219-ИП/23) (далее также – Заявитель) относительно получения им без предварительного согласия рекламной информации путем поступления на его мобильный телефон <...> нежелательного смс-сообщения, что противоречит требованиям части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рекламное смс-сообщение поступило 07.06.2023 в 15:06 с телефонного номера с буквенным обозначением «monastirev» следующего содержания:

«-20% (ЖВНЛП – 7%) по этой смс в аптеке Партизанский пр-т, д. 2 до 17.06. Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом».

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный федеральный контроль (надзор) за соблюдением законодательства Российской Федерации в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

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

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи 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.

Своего согласия на получение рекламной информации по поступившему смс-сообщению Заявитель не давал.

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

Однако, <...> было отказано в скидке по полученному смс – сообщению, поскольку на заказ в интернет-магазине скидка уже применена.

Из информации, представленной ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (вх. № 82 ДСП от 31.07.2023) следует, что телефонный номер с буквенным обозначением «monastirev», с которого поступило смс-сообщение, было отправлено ООО «Радника» (ИНН 2543023195) (далее – общество), в рамках услуги «рекламная кампания» в сервисе «МТС Маркетолог».

ООО «Радника» самостоятельно путем принятия оферты на сайте <http://marketolog.mts.ru> воспользовалось услугой в рамках указанного сервиса.

Определением (исх. от 18.08.2023 № 5692/23) Приморским УФАС России возбуждено дело № 025/05/18-1162/2023 в отношении ООО «Радника» по признакам нарушения требований ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы.

28.08.2023 в Приморское УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «Радника» (вх. № 8270-ЭП/23) из которых следует, что общество, воспользовавшись услугой «Рекламная кампания» на основании заключенного договора в форме принятия оферты ПАО «МТС» на оказание соответствующих услуг, размещенной на сайте http://marketolog.mts.ru/cabinet/assets/docs/offer_ad_campaign.pdf, самостоятельно формирует в своем личном кабинете в сети интернет заказ, в котором указывает желаемый объем, срок оказания и иные параметры услуги. Таким образом, текст смс-сообщения для рассылки

формируется ООО «Радника», но непосредственную его рассылку абонентам осуществляет ПАО «МТС».

В соответствии с пунктом 1 оферты, при заказе услуги ООО «Радника» формирует критерии, перечень которых устанавливает ПАО «МТС» и на основании которых ПАО «МТС» осуществляет выбор целевой аудитории среди своих абонентов для распространения рекламных материалов в рекламных каналах.

Согласно пункту 5.2.4 оферты ПАО «МТС» до начала услуги «Рекламная кампания» обязана получить от получателя смс-рассылки согласие на получение рекламных материалов, на сайте http://marketolog.mts.ru/sms/targeted_sms, также указывается, что ПАО «МТС» отправляет смс-сообщения только тем абонентам, кто дал на это согласие.

Также в своих пояснениях общество указывает, что рекламное смс - сообщение не содержало в себе недостоверные сведения, поскольку при обращении в аптеку Заявитель предварительно оформил заказ на сайте monastirev.ru, тем самым принял условия пользовательского соглашения, размещенного на сайте <https://monastirev.ru/Dosts/polzovatelskoe-soglashenie>,

в соответствии с которым покупатель оформляет заказ на основании ознакомления с описанием и ценой товара, размещенными на сайте, при этом при оформлении заказа на сайте оформляется скидка за предзаказ до 7% на лекарственные препараты ЖНВЛП и до 20% на остальной ассортимент. Текст смс-сообщения позволял сделать однозначный вывод о том, что обратившись в аптеку ООО «Радника», расположенную по адресу г. Владивосток, ул. Партизанский проспект, д. 2 до 17.06.2023 года, Заявителю будет предоставлена скидка 20% на товары и 7% на лекарственные препараты, включенные в перечень ЖНВЛП, только продемонстрировав сотруднику аптеки полученную смс без оформления заказа на сайте. Условия о том, что данное смс-сообщение дает право на получение дополнительной скидки на товар, оформленный по предзаказу по сети Интернет, отсутствовали.

18.09.2023 на заседании Комиссии посредством ВКС явился представитель по доверенности (№ 138 от 24.08.2023) ООО «Радника» - <...>, которая представила на обозрение Комиссии распечатку с сайта ПАО «МТС» и поддержала ранее представленные письменные пояснения.

Комиссия решила отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью привлечения и получения информации и документов от ПАО «МТС» для полного и всестороннего рассмотрения настоящего

дела.

В Приморское УФАС России поступило ходатайство от ООО «Радника» об участии в рассмотрении дела посредством ВКС (вх. № 9941-ЭП/23 от 17.10.2023) и ходатайство от ПАО «МТС» об отложении рассмотрения дела и продлении срока для предоставления документов до 24.10.2023 включительно (вх. № 9921-ЭП/23 от 17.10.2023).

17.10.2023 на заседание Комиссии посредством ВКС явился представитель по доверенности ООО «Радника» - <...>, которая поддержала ранее представленные письменные пояснения.

Комиссия удовлетворила ранее заявленные ходатайства и решила отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью получения информации и документов от ПАО «МТС» для полного и всестороннего рассмотрения настоящего дела.

31.10.2023 в Приморское УФАС России поступили письменные пояснения от ПАО «МТС» из которых следует, что смс-сообщение в адрес Заявителя было направлено в рамках услуги «Рекламная кампания» в сервисе «МТС Маркетолог». ООО «Радника» воспользовалась вышеуказанной услугой. Согласно п. 5.2.4 оферты до начала оказания услуги ПАО «МТС» обязуется получить от получателя согласие на получение рекламных материалов.

В договоре об оказании услуг подвижной связи заключенном между ПАО «МТС» и <...>, абонент выразил отказ на получение рекламы, а также на использование сведений о нем в целях продвижения товаров/работ/услуг согласно п. 7.6 условий МТС. Таким образом, согласие <...> на получение рекламных материалов в ПАО «МТС» отсутствует.

03.11.2023 на заседание Комиссии посредством ВКС явился представитель по доверенности ООО «Радника» - <...> и представитель по доверенности ПАО «МТС» - <...>, лично.

Представитель по доверенности ПАО «МТС» поддержал ранее представленные письменные пояснения.

Изучив документы, имеющиеся в материалах дела, Комиссия пришла к выводу, что рассматриваемая информация является рекламой и распространялась с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Комиссия, в связи с заявленными доводами, относительно недостоверной информации о применении скидки, уточнила у представителя ООО «Радника» о порядке представления скидки при

заказе товара на сайте и непосредственно в торговом объекте и установила, что в содержательной части поступившего смс-сообщения нарушений не выявлено.

В соответствии с частями 6, 7, 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В рассматриваемом случае, рекламодателем является ООО «Радника, рекламопроизводителем является ПАО «МТС».

В связи с тем, что в материалах дела от Заявителя не поступала информация о повторности направления рекламной информации с телефонного номера с буквенным обозначением «monastirev», то Комиссия считает возможным предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации не выдавать.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе», а также руководствуясь Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую посредством рекламного смс-сообщения, с телефонного номера с буквенным обозначением «monastirev», поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
2. Не выдавать обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
3. В отношении ООО «Радника» производство по делу прекратить.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 20.11.2023.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>