УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е № 072/05/18-10/2019

о прекращении производства по делу

27.05.2019 г. г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...>
- заместителя руководителя управления
- начальник отдела КСЗ;
<...> - главный специалист-эксперт отдела КСЗ;
Члены Комиссии:
<...> - специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело № 072/05/18-10/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие:

- заявителя – <...> (уведомлен надлежащим образом почтовый идентификатор – <...>);

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, - АО «Загрузка» (115280, г. Москва, ул. Ленинская слобода, д. 19, ком. 21Ф, ИНН 7703544582, ОГРН 1057746396113), (уведомлен ненадлежащим образом - почтовый идентификатор – 80082135191101),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области поступило заявление гражданина <...>, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В заявлении указывается, что на абонентский номер <...>, зарегистрированный за гражданином, поступило SMS-сообщение рекламного характера, следующего содержания: «FINAL SALE до 70%! Спешите на финальную распродажу до 14.02!» дата и время: 05.02.2019 г. в 14:32 от GRETTA.RU через сервисный центр +79037011111. Согласия на SMS-рассылку рекламного характера заявитель не давал.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается

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.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, где объектом рекламирования выступал интернет-магазин «gretta».

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

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

Согласно сведениям, представленным ПАО «Вымпел-Коммуникации», лицом, направившим указанное SMS-сообщение, является АО «Загрузка» (115280, г. Москва, ул. Ленинская слобода, д. 19, ком. 21Ф, ИНН 7703544582, ОГРН 1057746396113), следовательно, АО «Загрузка» является рекламодателем.

Определением от 11.03.2019 г. № 072/05/18-10/2019 возбуждено дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в отношении АО «Загрузка».

В Тюменское УФАС России запрашиваемые документы на момент рассмотрения дела, состоявшегося 27.05.2019 г. представлены.

Из письменного пояснения АО «Загрузка» следует, что SMS-рассылка была осуществлена по заказу ООО «ГРЕТТА-ИТ» в рамках исполнения договора № СМС-11/18 от 01 марта 2018 г.

В письменных пояснениях ООО «Гретта-ИТ», в лице генерального директора <...>, подтверждает получение согласия абонента с номером <...> (далее – Покупатель) на получение СМС-сообщений рекламного характера. 18 января 2017 года Покупатель оформил на сайте shop.gretta.ru заказ № <...> на мужские перчатки Eleganza OS455 black/grey. При оформлении заказа на сайте shop.gretta.ru Покупатель ознакомился и принял условия Публичной оферты, п. 4.6. которой предусматривает, что Продавец вправе направлять Покупателю сообщения рекламного – информационного характера. В случае, если Покупатель не согласен с условиями Публичной оферты, заказ не формируется и данные Покупателя не сохраняются.

Кроме того, ООО «Гретта-ИТ» в материалы дела представило заверенные копии документов, подтверждающие факт оформления покупателем (абонентом с номером <...>) 18.01.2017 г. заказа № <...> на мужские перчатки Eleganza OS455 black/grey и его оплаты: скриншот оформленного заказа № <...> от 18.01.2017 г.; копия накладной № 120/012 от 20.01.2017 г.; копия приходного кассового ордера № 34 от 21.01.2017 г.; копия страницы кассовой книги о поступлениях за 21.01.2017 г.; отчет суточный № 1364 от 21.01.2017 г.

Таким образом, подтверждается факт получения Продавцом согласия направлять Покупателю сообщения рекламного – информационного характера на момент оформления данного заказа.

ООО «Гретта-ИТ» подтверждает, что на основании полученного от АО «Загрузка» запроса абоненту с номером <...> установлен статус запрета о направлении сообщений рекламного – информационного характера.

У <...> было запрошено письменное подтверждение или опровержение информации об оформлении им заказа 18 января 2017 года № <...> на сайте shop.gretta.ru.

Из представленного ответа <...> следует, что ему неизвестно о том, что он подписан на какие-либо рассылки от данного магазина, несмотря на то, что заказ был сделан. Пояснив, что если каким-то случайным образом запрос на согласие был вписан в оферту, которую он подтвердил, то на момент получения сообщений от магазина согласия не было. Рассылка к заявителю перестала приходить 13.03.2017 г., возможно, он от нее отписался, но в конце прошлого года снова стал получать сообщения.

В Тюменском УФАС России отсутствуют доказательства того, что заявитель в период: с момента оформления заказа – 18.01.2017 г. - до получения рекламного SMS-сообщения – 05.02.2019 г. отозвал свое согласие на получение сообщений рекламного - информационного характера у интернет-магазина shop.gretta.

В ходе рассмотрения дела признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» не подтвердились.

Таким образом, АО «Загрузка» при распространении рассматриваемой рекламы посредством SMS-сообщения действовало добросовестно.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 072/05/18-10/2019 прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия в действиях АО «Загрузка» фактов нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Председатель комиссии <...>

<...>

Члены комиссии

<...>