

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

№ 074/05/18-1152/2023

25 июля 2023 года
пр. Ленина, 59

г. Челябинск,

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

, рассмотрев дело № 074/05/18-1152/2023, возбужденное по факту поступления 11.03.2023, 31.03.2023, 08.04.2023, 12.04.2023, 21.04.2023, 25.04.2023 на номер смс-сообщений рекламного характера от отправителя под буквенным обозначением «LentaOnline» без предварительного согласия абонента, с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступили заявления физического лица (вх. № 5060/23 от 14.04.2023, вх. № 5605/23 от 26.04.2023) по факту поступления на номер смс-сообщений рекламного характера от отправителя под буквенным обозначением «LentaOnline» следующего содержания:

- 1) «-15% по коду ЖДУТЕПЛА на все заказы от 1500 р до 11.04 lenta.com/aFf0» от 11.03.2023 в 11:01;
- 2) «-500 р и бесплатная доставка по коду ПОЗИТИВ до 02.04. lenta.com/TDLD» от 31.03.2023 в 18:19;
- 3) «Скидка 15% по коду СЧАСТЬЕ на заказы от 1500 р до 10.04 lenta.com/6L4p» от 08.04.2023 в 11:01;
- 4) «-500 р по коду ГАГАРИН до 16.04. Доставим бесплатно lenta.com/M5RJ» от 12.04.2023 в 11:01;
- 5) «Скидка 15% по коду УДАЧА2 на все при заказе от 1500 р lenta.com/9SR7» 21.04.2023 в 15:06;
- 6) «Скидка 15% на все по коду МАЙСКИЕ на заказы от 1500 р lenta.com/xMgr» 25.04.2023 в 16:02.

В качестве доказательств заявителем предоставлены скриншоты указанных смс-сообщений, а также детализация счета за указанные периоды. Челябинским УФАС России направлен запрос ООО «Лента» о предоставлении письменных пояснений по факту распространения смс-сообщений рекламного характера от отправителя «LentaOnline» на номер , а также сведений о наличии согласия абонента с номером на получение рекламной рассылки.

В ответ на запрос ООО «Лента» пояснило, что абонент является участником программы лояльности ООО «Лента» «Всё включено» (Правила программы <https://lenta.com/info/loyalty-program-rules/>); (далее — Правила программы

лояльности).

Регистрация указанного абонента в Правилах программы лояльности произведена 02.04.2022 посредством регистрации электронной анкеты, заполненной абонентом. При этом в соответствии с пунктом 3.3 Правил программы лояльности для успешной регистрации в программе Участник должен дать согласие на обработку своих персональных данных, а также заполнить следующие поля в электронной анкете:

- номер мобильного телефона, зарегистрированный в Российской Федерации (с последующим введением верификационного кода в специальное поле, который будет отправлен на указанный мобильный номер в виде sms-сообщения для его подтверждения) – является обязательным полем для заполнения;
- номер карты «Лента» старого образца при её наличии (указывается до срока истечения ее действия до 31.12.2021 г.);
- адрес электронной почты (при регистрации в Мобильном приложении «Лента» или на сайте Компании является обязательным для заполнения;
- фамилия, имя, дата рождения и пол (являются обязательными и заполняются только на русском языке).

В соответствии с пунктом 4.4 Правил программы лояльности Участник, вступая в программу, соглашается, что Компания вправе предоставлять ему информацию согласно целям, ради которых дается настоящее согласие, в устной, письменной или электронной форме, используя его персональные данные, посредством прямых контактов с помощью средств связи (в том числе путем отправки sms-сообщений, e-mail, push-сообщений, viberсообщений и т.д.), за исключением информации, предусмотренной статьями 14 и 21 Федерального закона Российской Федерации от 27 июля 2006 г № 152-ФЗ «О персональных данных». При этом в соответствии с подпунктом 3 пункта 4.3 Правил программы лояльности одной из целей обработки персональных данных является продвижение товаров, работ, услуг Компании на рынке, в том числе через Интернет, распространение рекламных и информационных сообщений, в том числе о товарах (услугах) Компании, третьих лиц, входящих с Компанией в одну группу лиц, в связи с проводимыми Компанией акциями, маркетинговыми мероприятиями и предлагаемыми специальными предложениями, в том числе совместно со своими партнерами. Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен переход по ссылке, указанной в пояснениях ООО «Лента», а также осуществлена попытка зарегистрироваться в программе лояльности, не принимая условия обработки персональных данных, где содержится пункт о согласии на получение рекламной информации (акт осмотра сайта № 49-2023 от 17.05.2023). По результатам осмотра установлено, что потенциальный клиент не может воспользоваться программой лояльности ООО «Лента», не дав согласие на обработку персональных данных. Клиент не может выразить свое согласие или отказ на получение рекламных сообщений отдельно, что нарушает его права. По результатам рассмотрения материалов дела Комиссия приходит к следующим выводам. Согласно статье 3 Федерального закона «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 Федерального закона «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 Федерального закона «О рекламе»). Согласно части 1 статьи 18 Федерального 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. По смыслу пункта 3 статьи 3 Федерального закона «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 покупки определяются как реклама, поскольку обладают всеми квалифицирующими признаками рекламы применительно к пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе». Из полученных от ООО «Лента» пояснений следует, что рекламная рассылка осуществлялась на телефонный номер заявителя, поскольку при регистрации он выразил свое согласие на обработку персональных данных и принял условия программы лояльности при выпуске карты магазина «Лента».

На заседании Комиссии 25.07.2023 в 15:30 присутствовал посредством видеоконференц-связи представитель ООО «Лента» по доверенности. Согласно пояснениям представителя заявитель выпустил карту лояльности «Лента» через приложение «Кошелёк». При выпуске карты заявитель принял не только условия оферты, но и правила и условия выпуска карты, которые включают в себя согласие на получение информации о товарах и услугах, о проводимых рекламных акциях, о персональных предложениях. Согласно пункту 4.4. Правил программы лояльности участник, вступая в Программу, соглашается, что Компания вправе предоставлять ему информацию согласно целям, ради которых дается согласие, в устной, письменной или электронной форме, используя его персональные данные, посредством прямых контактов с помощью средств связи (в том числе путем отправки sms-сообщений и т. д.). В соответствии с пунктом 15 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления.

ООО «Лента» представило доказательства того, что пользователь действительно зарегистрирован в программе лояльности, в виде лог-записи с расшифровкой. В соответствии с лог-записью пользователь с номером телефона указал адрес электронной почты и принял условия оферты 02.04.2022 в 13:06:46. Более того, целью программы лояльности ООО «Лента» является продвижение товаров и услуг, маркетинговые акции. Пользователь имеет возможность в любое время отказаться

от рекламной рассылки одним из следующих способов: в Личном кабинете на Сайте или Мобильном приложении «Лента Онлайн».

Таким образом, согласие пользователя персонализировано, позволяет его идентифицировать. Абонент с телефонным номером выполнил условия регистрации и принял правила программы лояльности. При этом заявитель не предпринял мер по отзыву своего согласия. Комиссия Челябинского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, пришла к выводу о неподтверждении в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку абонент с телефонным номером дал предварительное согласие на получение рекламы в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от ООО «Лента». Учитывая изложенное, руководствуясь подпунктом «а» пункта 40 Правил, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 074/05/18-1152/2023 в отношении ООО «Лента» прекратить в связи с неподтверждением наличия фактов нарушения 2023-11582 5 законодательства Российской Федерации о рекламе. Определение может быть обжаловано в судебном порядке.