

ООО ЦС «ЕАС-Стандарт»

<...>

ООО «Медлайф»

Ломоносовский пр-т, д.29, к.1

г.Москва, 119192

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-429/2022

Решение принято 02 ноября 2022 года

Решение изготовлено в полном объеме 15 ноября 2022 года г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев материалы дела №022/05/18-429/2022, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством смс-сообщения рекламной информации без предварительного согласия заявителя, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие представителя заявителя ООО ЦС «ЕАС-Стандарт», ОГРН 1162225074494 (уведомлено),

в отсутствие представителя ООО «Медлайф», ОГРН 1137746551359 (не уведомлено),

в отсутствие рекламораспространителя гр. <...> (уведомлен),

УСТАНОВИЛА:

по адресу регистрации юридического лица ООО «Медлайф» направлены определения от 26.08.2022г., 15.09.2022г., 06.10.2022г. Согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений, указанные определения не получены Обществом.

Согласно ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения,

с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, ООО «Медлайф» считается уведомленным о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020г. №1922, далее по тексту – Правила), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о дате, времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или это ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

От гр. <...> и заявителя ходатайств об отложении рассмотрения дела не поступило. На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

На заседании, состоявшемся 02.11.2022г., Комиссия, изучив имеющиеся материалы дела, дав им надлежащую оценку, установила следующее.

25.05.2022г в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление ООО ЦС «ЕАС-Стандарт» о получении на абонентский номер юридического лица рекламного смс-сообщения без предварительного согласия абонента.

Согласно представленным заявителем доказательствам, 22.03.2022г. на номер +7913<...>поступило смс-сообщение следующего содержания: «Из за санкций против РФ, и нарушений цепочек поставок. Индийских препаратов для лечения гепатита С в России больше не будет! Скоро заблокируют Youtube и Google. Найти лекарства будет сложнее. Сейчас в России уже дефицит лекарств. Поставки новых партий по цене в 2-3 раза выше, под вопросом. Успейте вылечить гепатит С. Есть риск, что больше этой возможности в РФ не будет. Вы еще можете заказать лекарства по приемлемым ценам. Без предоплаты. Для заказа можно оставить заявку на сайте: www.hepatit.me или позвонить +7-800-333-89-64 Ажиотаж большой. Просьба ожидать звонка специалиста Компания Гепатит Лайф Групп».

В соответствии со ст.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.

Согласно п.2 ст.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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к препаратам для лечения гепатита С.

На указанном в смс-сообщении сайте www.hepatit.me содержится информация о лице, осуществляющем реализацию рекламируемой продукции - ООО «Медлайф» (ОГРН 1137746551359, ИНН 7729744498), контактный номер 8(800)3338964, whatsapp 7(499)93-85-585. Связаться по указанным номерам с продавцом ООО «Медлайф» не представляется возможным, так как установлен автоответчик с информацией, что в ближайшее время компания перезвонит в ответ на поступивший звонок.

В соответствии с ч.1 ст.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.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в п. 15 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

Согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Заявителем представлен договор об оказании услуг связи от 16.06.2016г., заключенный между ООО «Т2 Мобайл» и ООО «Центр сертификации Евразийский – Союз Стандарт» о выделении абонентского номера 89132580066.

Следовательно, заявитель является абонентом и указывает в заявлении, что согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал, что указывает на нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» при распространении

рассматриваемой рекламы на абонентский номер заявителя.

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, реклама «Из за санкций против РФ, и нарушений цепочек поставок. Индийских препаратов для лечения гепатита С в России больше не будет! Скоро заблокируют Youtube и Google. Найти лекарства будет сложнее. Сейчас в России уже дефицит лекарств. Поставки новых партий по цене в 2-3 раза выше, под вопросом. Успейте вылечить гепатит С. Есть риск, что больше этой возможности в РФ не будет. Вы еще можете заказать лекарства по приемлемым ценам. Без предоплаты. Для заказа можно оставить заявку на сайте: www.hepatit.me или позвонить +7-800-333-89-64 Ажиотаж большой. Просьба ожидать звонка специалиста Компания Гепатит Лайф Групп» является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.18 настоящего Федерального закона несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос антимонопольного органа оператором связи ООО «Т2 Мобайл» представлены сведения, что 22.03.2022г. направление смс-сообщения абоненту +7913<...> от отправителя hepatit.me осуществляла компания ООО «Севен Технолоджи» (ИНН 6316145067), с которой у ООО «Т2 Мобайл» заключен договор №493/SMS-BULK от 24.10.2018г.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «Севен Технолоджи» является разработка компьютерного программного обеспечения (код ОКВЭД – 62.01).

ООО «Севен Технолоджи» представлены письменные пояснения, согласно которым указанная смс-рассылка осуществляется автоматически через технические и программные средства по заказу ООО «Девино Телеком» (ИНН 7715829230) в рамках исполнения договора №СМС-03/18 от 01.10.2018г. В соответствии с договором заказчик обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ, при этом ответственность за рассылку несет заказчик. ООО «Севен Технолоджи» не участвует в определении получателя, содержания, времени отправки, круга получателей смс-рассылки, а также иных характеристик, выполняя исключительно технологическую функцию и не является рекламодателем в понимании Федерального закона «О рекламе».

06.07.2022г. Комиссией рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью привлечения к участию в дело ООО «Девино Телеком» для получения дополнительных доказательств.

10.08.2022г. ООО «Девино Телеком» представлены пояснения, что на основании заключенного с Обществом договора, отправителем рассматриваемого смс-сообщения является ООО «РитейлДрайвер» (ОГРН 1107746769162), а платформа ООО «Девино Телеком» является в данных отношениях лишь техническим

средством, с использованием которого клиент осуществил рассылку.

Рассмотрение дела отложено, в качестве рекламораспространителя в дело привлечено ООО «РитейлДрайвер» (ОГРН 1107746769162, г.Москва).

На заседании Комиссии, состоявшемся 26.08.2022г., представитель ООО «РитейлДрайвер» пояснил, что основным видом деятельности Общества является реализация неисключительных прав на собственное программное обеспечение «retailCRM». Посредством указанного сервиса клиенты ООО «РитейлДрайвер» по своей инициативе вправе осуществлять, в том числе, рассылки сообщений рекламного характера, выполняя при этом требование о получении предварительного согласия абонента или адресата, а также условия лицензионного договора, которым установлен запрет на спам-рассылки.

Отправка указанного смс-сообщения через программу «retailCRM» осуществлена физическим лицом. ООО «РитейлДрайвер» представлены сведения о клиенте: адрес электронной почты (<...>) и номер телефона <...>. После рассылки смс-сообщений указанный клиент удалил личный кабинет, иные сведения о нем отсутствуют.

На запрос антимонопольного органа поступил ответ от ООО «Т2 Мобайл» о выделении абонентского номера +790<...> (указанного при регистрации в программе «retailCRM») физическому лицу – <...>

Рассмотрение дела отложено, к участию в деле в качестве рекламодателя привлечено ООО «Медлайф», в качестве рекламораспространителя гр. <...>

Гр. <...> определение об отложении рассмотрения дела от 06.10.2022г. получил. По телефону пояснил, что ранее являлся клиентом ООО «Медлайф», приобретал продукцию компании. К распространению рекламы не имеет отношения, однако, уведомил, что подлежит мобилизации, в связи с чем, предоставить пояснения не имеет возможности.

Рекламодатель ООО «Медлайф» запрашиваемые документы и пояснения в адрес Алтайского краевого УФАС России не представил.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что в соответствии с представленными материалами, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является гр. <...>, рекламодателем ООО «Медлайф» (ИНН 7743330629).

На момент вынесения Комиссией решения в материалах дела имеется информация, об удалении личного кабинета из платформы «retailCRM», следовательно, распространение рекламы рекламораспространителем прекращено.

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-49, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу, распространенную в интересах ООО

«Медлайф» (ИНН 7743330629) 22.03.2022 от абонента hepatitis.me на абонентский номер мобильного телефона заявителя +7913<...>, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с нецелесообразностью.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в трех месячный срок со дня вынесения.

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии: <...>

<...>