

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 034/05/18-842/2019 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

28 августа 2019 Волгоград

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя управления, Н.И.Б., рассмотрев заявление физического лица,

### УСТАНОВИЛ:

В Волгоградское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 7910 от 19.08.2018) с жалобой о нарушении рекламного законодательства путем распространения 16 августа 2019 года в 12:34 от абонента с буквенным обозначением «Roosters» на его телефон с номером 8XXXXXXXXXX смс-сообщения рекламного характера с текстом «*Вторая пицца с 50% скидкой! Промо:0650. Только 3 дня! vk.cc/9HDLy8*».

Как указал заявитель, им на сайте компании <https://roosters-pizza.ru> заказывалась пицца, заказ производился из корзины <https://roosters-pizza.ru/order/>. В правилах сайта, при этом, как указал заявитель, при заказе пиццы на сайте ни в какой форме не были указаны какие-либо пункты, касающиеся получения согласия на рассылку рекламных сообщений. Заявитель утверждает, что не подтверждал согласия на распространение рекламы посредством данной контактной формы.

Также заявителем в качестве доказательства был представлен скриншот с сайта компании «Рустерс», где указана политика конфиденциальности и условия акций. В данном разделе была указана информация следующего содержания:

*Соглашаясь с Условиями работы сайта (далее – Условия) и оставляя свои данные на сайте <http://roosters-pizza.ru/> (далее – Сайт) либо мобильном приложении "Рустерс-пицца" путем заполнения полей онлайн-заявки Пользователь:*

*подтверждает, что указанные им данные принадлежат лично ему;*

*признает и подтверждает, что он внимательно и в полном объеме ознакомился с настоящими Условиями;*

*признает и подтверждает, что все положения настоящего Условий ему понятны;*

*дает согласие на обработку Сайтом предоставляемых данных в целях для идентификации Пользователя, как клиента и связи с Пользователем для оказания услуг;*

*выражает согласие с данными Условиями без каких-либо оговорок и ограничений.*

И др.

В ходе рассмотрения обращения был направлен запрос компании «Рустерс» (ИП Я.С.В.) о представлении информации о том, на каком основании абоненту с номером телефона +7902xxxxxx поступает информация рекламного содержания от абонента с буквенным обозначением «Roosters» с текстом «Вторая пицца с 50% скидкой! Промо:0650. Только 3 дня! vk.cc/9HDLy8» с приложением подтверждающих документов, а также о наличии предварительного согласия абонента на получение данной рекламной информации.

В ответ на данный запрос (вх. №8130 от 23.08.2019) ИП Я.С.В. была представлена информация о том, что смс-информирование клиентов компании «Рустерс» происходило только среди тех, кто когда-либо оформлял заказ через официальный сайт компании.

Клиент с номером телефона 8XXXXXXXXX заказывал продукцию «Рустерс» через сайт компании, где он подтверждал свой заказ, соглашаясь на обработку персональных данных. Также он соглашался с политикой конфиденциальности, где прописаны условия обработки персональных данных.

Также ИП Я.С.В. в доказательство был приложен скриншот со страницы сайта компании «Рустерс» указана политика конфиденциальности и условия акций. Однако, в данном разделе была указана информация, отличная от информации, предоставленной заявителем. Текст на странице сайта следующего содержания:

*Соглашаясь с Условиями работы сайта (далее – Условия) и оставляя свои данные на сайте <http://roosters-pizza.ru/> (далее – Сайт) либо мобильном приложении "Рустерс-пицца" путем заполнения полей онлайн-заявки Пользователь:*

*подтверждает, что указанные им данные принадлежат лично ему;*

*признает и подтверждает, что он внимательно и в полном объеме ознакомился с настоящими Условиями;*

*признает и подтверждает, что все положения настоящего Условий ему понятны;*

*дает согласие на обработку предоставляемых данных в целях получения Пользователем информации, СМС рассылок, Email рассылок, документов и материалов, в том числе рекламного характера; обработки заказов Пользователя на получение товаров и услуг; консультационной поддержки Пользователя;*

*выражает согласие с данными Условиями без каких-либо оговорок и ограничений.*

Данный факт также подтверждается сотрудниками Волгоградского УФАС, что зафиксировано в акте осмотра интернет-сайта № 481-р от 26 августа 2019 года.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования выступает пицца, производимая компанией «Рустерс».

Рассматриваемая информация, которая доводилась до сведения заявителя посредством сообщения на его телефонный номер <...> XXXXXXXXXX, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы.

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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к от нему с таким требованием (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС 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 рекламораспространителя.

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 рекламораспространителя.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение ст. 18 Закона о рекламе ответственность несет рекламораспространитель.

Пунктом 7 ст. 3 Закона о рекламе установлено, что рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем с учетом представленной информации является ИП Я.С.В. (ОГРН: 304344427400033, ИНН: 502713354360)

В соответствии с п.п. 3-4 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В случае распространения рекламы, содержащей признаки нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе, только на территории, подведомственной одному территориальному органу Федеральной антимонопольной службы, дела возбуждаются и рассматриваются по месту распространения такой рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### **ОПРЕДЕЛИЛ:**

1. Возбудить производство по делу № 034/05/18-842/2019 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе: ИП Я.С.В. (ОГРН: 304344427400033, ИНН: 502713354360);

- в качестве заявителя – физическое лицо, подавшее жалобу (вх. № 7910 от 19.08.2018).

3. Назначить дело № 034/05/18-842/2019 к рассмотрению на **11 сентября 2019 года в 11 часов 00 минут** (по местному времени, МСК +1) по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 (каб. 12, 5-й этаж, левое крыло).

4. ИП Я.С.В. представить **на заседание Комиссии в письменной форме** следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

- письменные объяснения по фактам, послужившим основанием для возбуждения дела;

- информацию о том, вносились ли в «Политику конфиденциальности и условия акций» в период с 1 ноября 2017 года по настоящее время какие-либо изменения, обоснование причин их внесения;

- иную информацию, которую считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

6. Заявителю на заседание комиссии представить информацию, которую считаете необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.