

**ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 08-45**

о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«25» ноября 2020 года

г. Москва

Управлением Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее — Московское УФАС России) и рассмотрены материалы в отношении действий ООО «Агроторг» (ОГРН 1027809237796, ИНН/КПП 7825706086/784101001), АО «Торговый дом «ПЕРЕКРЕСТОК» (ОГРН 1027700034493, ИНН/КПП 7728029110/772201001), ООО «ИКС 5 Гипер» (ОГРН 1047796103915, ИНН/КПП 7710529680/772201001), ООО «Корпоративный центр ИКС 5» (ОГРН 1077760250941, ИНН/КПП 7728632689/772201001), выразившихся в получении согласия потребителей на распространение им рекламы по сетям электросвязи путем размещения на сайте в сети Интернет по адресу <https://5ka.ru/> и в мобильном приложении «Пятерочка» форм регистрации (авторизации), обязывающих потребителей получать рекламу по сетям электросвязи и не предусматривающих возможность выбора (волеизъявления) со стороны потребителя, желающего воспользоваться услугами организации, соглашаться или не соглашаться на получение рекламы по сетям электросвязи.

Установлено, что для регистрации на сайте по адресу <https://5ka.ru/> и в приложении «Пятерочка» пользователю необходимо активировать пластиковую клубную карту «Выручай-карта» магазина «Пятерочка» или создать такую карту виртуально. Данная услуга предоставляется магазином Пятерочка бесплатно.

При активации как пластиковой, так и виртуальной клубной карты необходимо указать номер телефона и адрес электронной почты. Пользуясь данным сайтом и приложением, потребитель соглашается с Условиями и правилами программы лояльности (далее также — Условия), размещенными также на странице сайта <https://media.5ka.ru/media/content/baseagreementdocument/2020-09-28.htm>, которые регулируют данные правоотношения, а также Правилами программы лояльности «Выручай-карта» для постоянных покупателей магазинов торговой сети «Пятерочка» в версии от 20.05.2020 (далее — Правила).

Согласно пункту i.2 Условий субъект персональных данных, осуществляя регистрацию в Программе лояльности «Выручай-карта» (далее «Программа») одним из способов, предусмотренных Правилами Программы лояльности «Выручай-карта» (далее «Правила»), предоставляет следующим лицам и каждому в отдельности ООО «Агроторг», АО «Торговый дом «ПЕРЕКРЕСТОК», ООО «ИКС 5 Гипер», ООО «Корпоративный центр ИКС 5» свое согласие на автоматизированную, неавтоматизированную, смешанную обработку (далее «Обработка») моих персональных данных, указанных мною при регистрации в Программе, в т.ч. в Анкете, сообщенных мною после регистрации в Программе, полученных Операторами от Третьих лиц, в составе, способами и в целях

предоставления Уведомлений и информации (рекламы) о товарах и/или услугах, о проводимых рекламных акциях Оператора и Третьих лиц, которые потенциально могут представлять интерес для субъекта.

Согласно пункту 3.5 Правил при регистрации в Программе одним из способов, предусмотренных настоящими Правилами, Участник даёт своё согласие на расширенную обработку персональных данных, приведённых по следующей ссылке: [Пятерочка базовое согласие.pdf](#).

Согласно пункту 9.8 Правил осуществив регистрацию в Программе и согласившись (приняв) с Правилами в соответствии с условиями п. 3.4. настоящих Правил, Участник соглашается на получение от Оператора Уведомлений, предусмотренных настоящими Правилами, но сохраняет за собой право отказаться от уведомлений рекламного характера одним из следующих способов: - в Личном кабинете на Сайте Программы или в Мобильном приложении; - обратившись в Контакт-центр.

Согласно пункту 9.13 Правил 9.13. Оператор проводит Акции в рамках Программы лояльности. О предстоящей Акции, её условиях, лицах, имеющих право принять в ней участие, сроках её проведения и прочей информации об Акции Оператор объявляет посредством размещения такой информации на Сайте Программы, путем отправки Уведомлений, предусмотренных настоящими Правилами. Акция может быть изменена. Оператором по его усмотрению, сроки Акции, условия Акции могут быть изменены в любое время по усмотрению Оператором.

При этом в силу пункта 2 правил под уведомлением понимается информация, в том числе рекламного содержания, передаваемая Участнику по одному или нескольким средствам (способам) связи: мобильному телефону, электронной почте, указанным им в Анкете или иными способами.

Принятие и согласие с вышеуказанными Условиями и Правилами является необходимым для активации «Выручай-карты» магазина «Пятерочка» на сайте или в приложении и соответственно для использования данного ресурса в полном объеме, в том числе для получения привилегий при покупке определенных товаров. Несогласие с вышеуказанным условиями свидетельствует об отказе потребителя от дальнейшей активации.

Соответственно факт несогласия с вышеуказанными условиями, в том числе на распространение в его адрес рекламы, свидетельствует об отсутствии возможности у потребителя использовать «Выручай-карту» магазина «Пятерочка» в полном объеме.

Таким образом действия ответчиков обусловлены лишь желанием получить необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, в том числе путем направления рекламных писем всем пользователям, которые являются пользователями «Выручай-карты» магазина «Пятерочка», вне зависимости от их волеизъявления на получение рекламы (что противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пункта 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О

некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

В ситуации, когда получение предварительного согласия является законодательно установленным требованием и за распространение рекламы по сетям электросвязи в его отсутствие предусмотрена административная ответственность, ответчик, недобросовестно получая согласия вышеописанным способом, получает преимущества за счёт затраты меньших усилий и ресурсов на получение клиентской базы для распространения рекламы по сетям электросвязи.

В соответствии со статьей 14.8 Закона о защите конкуренции не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 Закона о защите конкуренции.

Резюмируя изложенное, на основании имеющихся материалов в действиях ООО «Агроторг», АО «Торговый дом «ПЕРЕКРЕСТОК», ООО «ИКС 5 Гипер», ООО «Корпоративный центр ИКС 5» усматриваются признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, выразившегося в получении согласий потребителей на распространение им рекламы по сетям электросвязи путем размещения на сайте и в мобильном приложении «Пятерочка» форм регистрации (авторизации), а также включение положений в условия, обязывающие потребителей получать рекламу по сетям электросвязи и не предусматривающих возможность выбора (волеизъявления) со стороны потребителя, желающего воспользоваться услугами сервисов, соглашаться или не соглашаться на получение рекламы по сетям электросвязи.

В связи с наличием в действиях ООО «Агроторг» (ОГРН 1027809237796, ИНН/КПП 7825706086/784101001), АО «Торговый дом «ПЕРЕКРЕСТОК» (ОГРН 1027700034493, ИНН/КПП 7728029110/772201001), ООО «ИКС 5 Гипер» (ОГРН 1047796103915, ИНН/КПП 7710529680/772201001), ООО «Корпоративный центр ИКС 5» (ОГРН 1077760250941, ИНН/КПП 7728632689/772201001) признаков нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции Московское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции

#### ПРЕДУПРЕЖДАЕТ

о необходимости прекращения ООО «Агроторг», АО «Торговый дом «ПЕРЕКРЕСТОК», ООО «ИКС 5 Гипер», ООО «Корпоративный центр ИКС 5» действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции путем:

1) прекращения и недопущения в дальнейшем действий по получению согласия потребителей на распространение им рекламы по сетям электросвязи путем размещения на сайте и в мобильном приложении «Пятерочка» форм регистрации (авторизации), а также исключения из Условий и правил программы лояльности и Правил программы лояльности «Выручай-карта» для постоянных покупателей магазинов торговой сети «Пятерочка» и любых иных оферт,

гражданско-правовых договоров с потребителями положений и условий, обязывающих потребителей получать рекламу по сетям электросвязи и не предусматривающих возможность выбора (волеизъявления) со стороны потребителя, желающего воспользоваться услугами организации, соглашаться или не соглашаться на получение рекламы по сетям электросвязи;

2) прекращения и недопущения в дальнейшем направления рекламы по сетям электросвязи потребителям, ранее согласившимся на получение рекламы по сетям электросвязи исключительно путем регистрации или авторизации на сайтах и в мобильном приложении «Пятерочка», заполнения (соглашения при заполнении) форм регистрации (авторизации), согласия с положениями и условиями пользовательских соглашений и любых иных оферт, гражданско-правовых договоров с пользователями, обязывающих потребителей получать рекламу по сетям электросвязи и не предусматривающих возможность выбора (волеизъявления) со стороны потребителя, желающего воспользоваться услугами организации, соглашаться или не соглашаться на получение рекламы по сетям электросвязи (в отсутствие повторного, информированного и свободного волеизъявления на получение рекламы по сетям электросвязи).

Указанные действия ООО «Агроторг», АО «Торговый дом «ПЕРЕКРЕСТОК», ООО «ИКС 5 Гипер», ООО «Корпоративный центр ИКС 5» надлежит исполнить в течение 1 (одного) месяца со дня получения настоящего предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 25, часть 6 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции о выполнении предупреждения необходимо сообщить в Московское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением материалов, подтверждающих выполнение вышеуказанных действий.

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководитель

Е.А. Соловьева