

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 042/05/18-328/2022

«08» августа 2022г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...> -

Заместителя
председателя
Комиссии:

заместителя руководителя управления;

<...>-

главного специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

Членов Комиссии:

<...>-

старшего специалиста 1 разряда отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/18-328/2022, возбужденное в отношении акционерного общества «Загрузка» (далее – АО «Загрузка», адрес: 115280, г. Москва, ул. Ленинская слобода, д. 19, комната 21Е, ОГРН 1057746396113, Дата присвоения ОГРН 10.03.2005, ИНН 7703544582, КПП 772501001) по признакам нарушения пункта 4 части 3, части 7 статьи 5, части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 21.01.2022 (написано в 15:47:29), вх. от 24.01.2022 № 361э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что 10.08.2021 в 11:37:31 заявителю на абонентский номер <...>

> поступило смс – сообщение рекламного характера от абонента Gloria Jeans, следующего содержания:

«Уникальная акция на школьную форму! -50% на 2-ю вещь -75% на 3-ю вещь * *на 4-ю и последующую вещь скидка -50%».

Из заявления следует, что ни при регистрации пластиковой карты в розничном магазине Gloria Jeans, ни в последующем, согласие на получение рекламной рассылки заявитель не предоставляла.

Также из заявления следует, что реклама Gloria Jeans является ненадлежащей, поскольку отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, так как не все товары школьной формы участвовали в акции, отсутствуют сроки проведения акции, тем самым возникает факт искажения смысла информации относительно услуги и введение в заблуждение потребителя.

Из ответа ПАО «Мегафон» (исх. от 10.02.2022 № 5/2-LASB-Исх-00049/22) следует, что 10.08.2021 в 11 часов 37 минут оборудованием ПАО «Мегафон» зафиксировано отправление на номер <...> смс – сообщения от отправителя, имеющего буквенное обозначение «GloriaJeans», выделенное АО «Загрузка». Отправка смс – сообщения была осуществлена по базе абонентов АО «Загрузка» в соответствии с договором от 01.08.2016 № <...>.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 нему с таким требованием.

Пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

22.03.2022 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/18-328/2022 в отношении АО «Загрузка» и назначено к рассмотрению на 25.04.2022 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Загрузка» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

25.04.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности АО «Загрузка» (исх. от 22.04.2022 № 2358и.п.), из которых следует, что в данном случае рассылка смс – сообщения осуществлялась ООО «Рапporto» в рамках исполнения договора от 01.03.2017 № <...>.

В соответствии с условиями указанного договора ООО «Рапporto» поручает, а АО «Загрузка» берет на себя обязательства по предоставлению ООО «Рапporto» услуг по доступу к коммуникационной платформе АО «Загрузка» для технологического осуществления передачи телематических электронных сообщений, содержащих информационные и/или рекламные материалы ООО «Рапporto» либо клиента ООО «Рапporto», формируемых и отправляемых ООО «Рапporto» для информационно – технического обслуживания (пункты 2.1, 2.1.1, 2.1.2 договора).

Согласно пункту 3.1.3 договора в редакции п. 5 Дополнительного соглашения № 9 от 01.08.2019 к договору, ООО «Рапporto» обязуется самостоятельно определять объект (предмет) рассылки, а также содержание сообщения, получателя, время рассылки.

Также ООО «Рапporto» обязуется не инициировать отправку сообщений, которые будут соответствовать определению СПАМ. В частности, сообщения, согласие абонента на получение которых отсутствует, объявляются спамом (пункт 3.1.4 договора).

Также из письменных пояснений АО «Загрузка» следует, что отправка сообщений от имени «GloriaJeans» на абонентский номер <...> была заблокирована.

25.04.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-328/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложении рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (АО «Загрузка») надлежащим (ООО «Рапporto», юридический адрес: 119021, г. Москва, Муниципальный округ Хамовники вн.тер.г., ул. Л. Толстого, д. 23, стр. 4, эт/пом. 1/II, ком. 7, ОГРН 1087746876029, Дата присвоения ОГРН 25.07.2008, ИНН 7715710393, КПП 770401001), а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 25.04.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-328/2022 было отложено на 30.05.2022 в 08 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Рапporto», АО «Загрузка» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

04.05.2022 в адрес Кемеровского УФАС России в дополнение к письменным пояснениям от АО «Загрузка» поступила копия согласия, предоставленного партнером ООО «Рапporto», из которого следует, что абонент с номером <...> произвел регистрацию в программе лояльности Gloria Jeans.

Согласно правилам программы лояльности Gloria Jeans, получая карту Участника,

абонент дает Организатору согласие связываться с Участником путем осуществления прямых контактов (рекламно – информационной рассылки о скидках, акциях, новых предложениях, специальных предложениях и т.д.) в рамках Программы с помощью различных средств связи, включая, но, не ограничиваясь: почтовая рассылка, электронная почта, телефон, сеть Интернет и т.д. Периодичность таких рассылок определяется Организатором на его усмотрение в одностороннем порядке.

Правила программы лояльности Gloria Jeans доступны для ознакомления в любое время на сайте <http://www.gloria-jeans.ru>.

Рассылка в адрес абонента <...> со стороны АО «Глория Джинс» была прекращена 30.08.2021.

30.05.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-328/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение данного дела отложить для получения дополнительных доказательств по делу, а также для привлечения к рассмотрению данного дела АО «Глория Джинс» (юридический адрес: 344090, г. Ростов-на-Дону, пр. Стачки, 184, ОГРН 1026104024737, Дата присвоения ОГРН 05.09.2002, ИНН 6166019871, КПП 616801001), в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы.

Определением от 30.05.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-328/2022 было отложено на 12.07.2022 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ООО «Раппорто», АО «Глория Джинс» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

01.06.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности ООО «Раппорто» (исх. от 31.05.2022 № 2079 и.п.), из которых следует, что смс – сообщение было направлено в рамках исполнения договора от 19.06.2019 № <...>, заключенного между ООО «Раппорто» и ООО «Инновационные технологии».

Согласно пункту 2.1 указанного договора ООО «Раппорто» за обусловленную плату предоставляет ООО «Инновационные технологии» доступ к системе Rapporto, обеспечивающей формирование, планирование, доставку до Абонентов различных смс – рассылок, управление ими и пр., а также услуги по осуществлению информационно - технического обслуживания: обработке трафика и разделению (сепарации) его по операторам, установление принадлежности абонентского номера к какому – либо оператору по базе MNP (базе перенесенных номеров), технической поддержке.

Формирование текста сообщений и создание списка телефонных номеров абонентов для отправки/доставки сообщений производится ООО «Инновационные технологии» в Системе самостоятельно с соблюдением требований действующего законодательства Российской Федерации и Правил предоставления доступа к

системе и не признается сторонами услугой по указанному договору (пункт 2.3 Договора).

Таким образом, ООО «Раппорто» не участвует в формировании смс – сообщения и круга получателей, не определяет дату и время рассылки, а выполняет только технологическую функцию по передаче сообщений через свою коммуникационную платформу от ООО «Инновационные технологии» оператору посредством изменения формата сообщений. ООО «Раппорто» не обладает техническим оборудованием для непосредственной передачи сообщений на номера абонентов, минуя оператора. При этом инициатором рассылки является ООО «Инновационные технологии».

11.07.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности АО «Глория Джинс» (исх. б/н от 06.07.2022), из которых следует, что между АО «Глория Джинс» и ООО «Инновационные технологии» заключен договор от 24.11.2020 № <...> на распространение рекламы посредством рассылки сообщений по каналам связи, предметом которого является предоставление доступа к Сервису через Личный кабинет для самостоятельного осуществления АО «Глория Джинс» отправок, созданных, сформированных и изготовленных АО «Глория Джинс» SMS, Viber, голосовых и информационных сообщений на мобильные терминалы Абонентов через операторов, а также Email – сообщений по базе адресов электронных почт АО «Глория Джинс» в течение определенного периода в определенном объеме в соответствии с действующими тарифами ООО «Инновационные технологии» и Условиями предоставления услуг. АО «Глория Джинс» самостоятельно определяет содержание сообщений, формирует их текст и определяет список абонентов/адресатов и их абонентских телефонных номеров/адресов электронной почты. ООО «Инновационные технологии» не редактирует и не составляет сообщения, не предоставляет телефонные номера абонентов и/или адреса электронной почты адресатов.

В соответствии с пунктом 3.2.1 договора АО «Глория Джинс» обязано использовать Услугу в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, в том числе ФЗ «О рекламе».

Пунктом 3.2.3 установлено, что АО «Глория Джинс» обязано обеспечить получение от абонента и/или адресата, которому планируется отправка сообщений, согласия на получение таких сообщений в такой форме, в том числе электронной, которая будет являться надлежащей и достаточной для оператора и государственных органов, для подтверждения наличия согласия абонента и/или адресата на получение сообщений.

Также из письменных пояснений следует, что отправленное 10.08.2021 смс – сообщение было иного содержания. Копию утвержденных Правил проведения акции представить не представляется возможным, поскольку в момент направления смс – сообщения действующих акций не было, а проводилась сезонная ежегодная распродажа, связанная с уценкой товара из прошлых коллекций. Указанный товар размещался в специальных секциях магазинов и доступен для приобретения без ограничения и каких – либо дополнительных условий по цене, указанной на ценнике.

Кроме того, к письменным пояснениям приложено письмо директора по

маркетингу АО «Глория Джинс», в соответствии с которым абонент <...> производит регистрацию в программе лояльности Gloria Jeans. Согласно правилам программы лояльности Gloria Jeans, получая карту Участника, абонент дает Организатору согласие связываться с Участником путем осуществления прямых контактов (рекламно – информационной рассылки о скидках, акциях, новых предложениях, специальных предложениях и т.д.) в рамках Программы с помощью различных средств связи, включая, но, не ограничиваясь: почтовая рассылка, электронная почта, телефон, сеть Интернет и т.д. Периодичность таких рассылок определяется организатором на его усмотрение в одностороннем порядке.

Правила Программы лояльности Gloria Jeans доступны для ознакомления в любое время на сайте <https://www.gloria-jeans.ru/help/loyalty-program-ru>.

Рассылка в адрес абонента <...> со стороны АО «Глория Джинс» прекращена 30.08.2021.

Также представитель АО «Глория Джинс» заявил ходатайство о рассмотрении данного дела в его отсутствие.

12.07.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-328/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Раппорто») надлежащим (АО «Глория Джинс», юридический адрес: 344090, г. Ростов-на-Дону, пр. Стачки, 184, ОГРН 1026104024737, Дата присвоения ОГРН 05.09.2002, ИНН 6166019871, КПП 616801001), для привлечения к рассмотрению данного дела ООО «Инновационные технологии» (юридический адрес: 105082, г. Москва, вн.тер. г. Муниципальный округ Басманный, ул. Новая Переведеновская, д. 8, стр. 1, этаж мансарда, ОГРН 1177746441840, Дата присвоения ОГРН 02.05.2017, ИНН 7722397559, КПП 770101001) в качестве лица, располагающего сведениями относительно распространения спорной рекламы, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Определением от 12.07.2022 рассмотрение дела № 042/05/18-328/2022 было отложено на 08.08.2022 в 11 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес АО «Глория Джинс», ООО «Инновационные технологии», ООО «Раппорто» заказными письмами с уведомлением о вручении, а также заявителю по электронной почте (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

05.08.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Инновационные технологии» (исх. от 02.08.2022), из которых следует, что в данном случае на абонентский номер <...> было направлено смс – сообщение 10.08.2021 следующего содержания «В Глории начало громадных августовских скидок! Суперценны от 99р!».

На основании договора о предоставлении услуг от 24.11.2020 № <...>, заключенного между ООО «Инновационные технологии» и АО «Глория Джинс».

05.08.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство представителя ООО «Рапporto» (исх. от 04.08.202 № 2257и.п.) о рассмотрении данного дела в его отсутствие.

08.08.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя по доверенности АО «Глория Джинс» (исх. б/н от 04.08.2022), из которых следует, что абоненту <...> было направлено смс – сообщение 10.08.2021 следующего содержания:

«В Глории начало громадных августовских скидок! Суперцены от 99p!».

Дополнительно АО «Глория Джинс» поясняет, что в данном случае заявителем представлена искаженная информация относительно содержания смс – сообщения.

Направленная информация полностью соответствует фактически проводимым сезонным распродажам в магазинах Gloria Jeans и не может вводить потребителей в заблуждение, так как действует во всех розничных магазинах Gloria Jeans одновременно и товар по минимально указанной стоимости действительно реализуется в магазинах сети. При этом, как указывалось в письменных пояснениях АО «Глория Джинс» ранее, указанный товар размещается в специальных секциях магазинов и доступен для приобретения потребителями без ограничений и каких – либо дополнительных условий по цене, указанной на ценнике. Ассортимент товара в конкретный момент времени зависит от покупательской активности потребителей в розничных магазинах сети. Таким образом, вся необходимая информация для абонента была предоставлена и введение потребителя в заблуждение в рассматриваемом случае отсутствует.

Также необходимо учитывать, что абонент <...> обратился с требованием о прекращении получения рассылок через форму обратной связи, расположенную на сайте <http://www.gloria-jeans.ru/>. Следовательно, доступом к информационно – телекоммуникационной системе Интернет и сайту АО «Глория Джинс» абонент располагал. Заявления об отсутствии согласия при этом со стороны абонента <...> свидетельствует о намерении введения Комиссии Кемеровского УФАС России в заблуждение, равно как и в отношении текста смс – сообщения.

08.08.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/05/18-328/2022 в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (исх. от 21.01.2022 (написано в 15:47:29), вх. от 24.01.2022 № 361э) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что 10.08.2021 в 11:37:31 заявителю на абонентский номер <...> поступило смс – сообщение рекламного характера от абонента Gloria Jeans, следующего содержания:

«Уникальная акция на школьную форму! -50% на 2-ю вещь -75% на 3-ю вещь * *на 4-ю и последующую вещь скидка -50%».

Из заявления следует, что ни при регистрации пластиковой карты в розничном магазине Gloria Jeans, ни в последующем, согласие на получение рекламной рассылки заявитель не предоставляла.

Также из заявления следует, что реклама Gloria Jeans является ненадлежащей, поскольку отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, так как не все товары школьной формы участвовали в акции, отсутствуют сроки проведения акции, тем самым возникает факт искажения смысла информации относительно услуги и введение в заблуждение потребителя.

Заявитель ссылается, что поступившая реклама является ненадлежащей, поскольку отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, так как не все товары школьной формы участвовали в акции, в рекламе отсутствуют сроки проведения акции, тем самым возникает факт искажения смысла информации относительно услуги и введение в заблуждение потребителя.

Пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Вместе с тем, в рамках рассмотрения данного дела, Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, что 10.08.2021 на абонентский номер заявителя поступило смс – сообщение следующего содержания:

«В Глории начало громадных августовских скидок! Суперцены от 99p!».

Из письменных пояснений АО «Глория Джинс» следует, что в указанный период в сети магазинов Gloria Jeans проводилась сезонная ежегодная распродажа, связанная с уценкой товара из прошлых коллекций. Указанный товар размещался в специальных секциях магазинов и доступен для приобретения без ограничения и каких –либо дополнительных условий по цене, указанной на ценнике.

Заявителем в материалы данного дела не представлено доказательств того, что указанная в смс – сообщении распродажа в сети магазинов не проводилась, либо заявителю не был предоставлен товар по акционной цене, таким образом, в данном случае признаки нарушения требований пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в действиях АО «Глория Джинс» отсутствуют.

Также из заявления следует, что согласие на получение вышеуказанной рекламы посредством смс - сообщения на абонентский номер <...> заявитель не давал.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 нему с таким требованием.

Из пояснений директора по маркетингу АО «Глория Джинс» следует, что абонент <...> произвел регистрацию в программе лояльности Gloria Jeans. Согласно правилам программы лояльности Gloria Jeans, получая карту Участника, абонент дает Организатору согласие связываться с Участником путем осуществления прямых контактов (рекламно – информационной рассылки о скидках, акциях, новых предложениях, специальных предложениях и т.д.) в рамках Программы с помощью различных средств связи, включая, но, не ограничиваясь: почтовая рассылка, электронная почта, телефон, сеть Интернет и т.д. Периодичность таких рассылок определяется организатором на его усмотрение в одностороннем порядке.

Правила Программы лояльности Gloria Jeans доступны для ознакомления в любое время на сайте <https://www.gloria-jeans.ru/help/loyalty-program-ru>.

Заявителем в адрес Кемеровского УФАС России представлен скриншот с сайта corp.gloria-jeans.ru, в соответствии с которым заявитель отписался от смс – рассылки, заполнив приложенную форму 24.08.2021, следовательно, в момент направления смс – сообщения 10.08.2021 у АО «Глория Джинс» имелось согласие абонента <...> на направление смс – сообщений рекламного характера. Доказательств направления отписки от получения рекламы посредством смс – сообщений до 10.08.2021 заявителем в адрес Кемеровского УФАС России не представлено, следовательно, признаки нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в действиях АО «Глория Джинс» в данном случае отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 042/05/18-328/2022 в отношении акционерного общества «Глория Джинс» (юридический адрес: 344090, г. Ростов-на-Дону, пр. Стачки, 184, ОГРН 1026104024737, Дата присвоения ОГРН 05.09.2002, ИНН 6166019871, КПП 616801001) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.