

ООО «ИнтеллектМани»

392036, г. Тамбов

ул. М. Горького, д. 31, корп. 2, эт/пом. 1/4

[<...>](#)

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 068/05/18-343/2021 о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена 18 мая 2021
года.

Решение изготовлено в полном объеме 1 июня 2021 года.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель Гречишникова Е.А.,

члены: начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного

контроля Абанкин А.А.,

рассмотрев дело № 068/05/18-106/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на ее получение,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России поступило обращение <...> (вх. от 18.03.2021 № 2026) о поступлении на адрес его электронной почты рекламного сообщения, установлено, что заявитель не давал на это своего согласия.

15.03.2021 года в 21 час 24 минуты по сетям электросвязи (электронной почте) на адрес: <...> с адреса <...> поступило рекламное предложение с названием «Адамас выбрал вас под номером 6467» следующего содержания: «Intellect money Поздравляем! Вам подарок от сайта Адамас-персональный купон. Получить подарок. Осталось 9 купонов. Предложение направлено в рамках партнерской программы. «Intellectmoney.ru» и Адамас. Сообщение является конфиденциальным и предназначено только для адресата. Отписаться от рассылки».

Лицом, в чьих интересах распространяется вышеуказанная реклама, является ООО «ИнтеллектМани» (392036, г. Тамбов, ул. М.Горького, д. 31, корп. 2, эт/пом. 1/4, ОГРН: 1097746121901, дата присвоения ОГРН: 10.03.2009, ИНН: 7743736523, КПП: 682901001).

19.04.2021 в отношении ООО «ИнтеллектМани» возбуждено дело № 068/05/18-343/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

ООО «ИнтеллектМани» письмом от 14.05.2021 (вх. №3123) сообщило, что заявитель <...> 06.10.2017 осуществил заказ № 789572 по счету 1719820 на сайте <http://rokiro.ru/shop/1392>. При создании аккаунта на сайте, заявителем было принято пользовательское соглашение, в п. 3.6.4 которого указано «Цель обработки персональных данных – использование сервиса rokiro.ru, а также сервисов, интегрированных с rokiro.ru, в т.ч., но не исключительно, при проведении рекламных, маркетинговых и иных акций». В п. 3.6.2 указано, что обработка персональных данных осуществляется бессрочно. С учетом изложенного, ООО «ИнтеллектМани» получило согласие на получение рекламы от заявителя Шина А.Л. в соответствии с п. 3.6.4 Пользовательского соглашения.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России

пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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 со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи", абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из текста сообщения, в котором содержится информация о предоставлении подарка от магазина «Адамас», Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу, что спорная информация направлена на привлечение внимания потенциального потребителя к объекту рекламирования.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на адрес электронной почты заявителя [<...>](#), отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством электронного сообщения; адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационного сообщения не представляется возможным установить, для кого именно создано данное сообщение и на восприятие кого оно направлено; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В соответствии с частью 1 статьи 18 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

рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 N 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. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

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.

Согласно представленным материалам, абонент не давал свое согласие на получение рассматриваемой рекламы.

Исходя из материалов дела, отправка рекламного сообщения была осуществлена ООО «ИнтеллектМани» в соответствии с пользовательским соглашением. По мнению Общества, заявитель <...> 06.10.2017, осуществляя заказ № 789572 по счету 1719820 на сайте <http://rokiro.ru/shop/1392>, принял пользовательское соглашение, в п. 3.6.4 которого указано «Цель обработки персональных данных – использование сервиса rokiro.ru, а также сервисов, интегрированных с rokiro.ru, в т.ч., но не исключительно, при проведении рекламных, маркетинговых и иных акций», дал согласие на получение рекламы. В п. 3.6.2 указано, что обработка персональных данных осуществляется бессрочно. С учетом изложенного, ООО «ИнтеллектМани» считает, что получило бессрочное согласие на распространение рекламы <...>.

Комиссия не соглашается с доводами ООО «ИнтеллектМани» о наличии у него согласия заявителя <...> на получение рекламы, в связи со следующим.

Создание аккаунта для оформления заказа на сайте rokiro.ru и принятие тем самым условий обработки персональных данных не свидетельствует о наличии согласия абонента на получение рекламной информации от компании. Кроме того, данные с сайта не содержат указания, что при оформлении заказа на сайте абонент дает согласие на получение рекламных сообщений. Положения п.3.6.2 пользовательского соглашения, исходя из их формулировок, носят неясный характер, из них не следует однозначно, что, подписывая пользовательское соглашение лицо выражает согласие на получение рекламы по сетям электросвязи.

Подобное положение прямо противоречит самой цели, установленной частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, относительно предварительного получения согласия абонента, и нарушает его право на возможность не соглашаться с распространением на его электронную почту рекламной информации, поскольку подписать пользовательское соглашение возможно только в полном объеме.

Положение законодательства Российской Федерации о рекламе относительно обязанности распространителя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы.

Предложенная обществом процедура получения согласия на получение рекламных рассылок не может рассматриваться в качестве надлежащего согласия абонента на направление рекламной информации, о чем в том числе, свидетельствует обращение гражданина в Тамбовское УФАС России за защитой своих прав.

Следовательно, распространение вышеуказанной рекламы посредством использования телефонной связи осуществлено в нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Следовательно, рассматриваемая реклама является ненадлежащей.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несут рекламораспространители.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до

сведения потребителей.

Установлено, что ООО «ИнтеллектМани» осуществило распространение рассматриваемой рекламы на адрес электронной почты <...>, Общество данный факт не отрицает.

Сведений о прекращении распространения рекламных сообщений в адрес заявителя не представлено.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 42-48 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Intellect money Поздравляем! Вам подарок от сайта Адамас-персональный купон. Получить подарок. Осталось 9 купонов. Предложение направлено в рамках партнерской программы. «Intellectmoney.ru» и Адамас. Сообщение является конфиденциальным и предназначено только для адресата. Отписаться от рассылки», поступившее 15.03.2021 года в 21 час 24 минуты по сетям электросвязи (электронной почте) на адрес: <...> с адреса <...>, поскольку при её распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

- **2. Выдать ООО «ИнтеллектМани» предписание об устранении нарушения требований рекламного законодательства и представить доказательства устранения в 2-х недельный срок со дня получения предписания.**

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев.

Председатель **Комиссии**
Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии:

Мурзин

К.И.

А.А. Абанкин

Исп.: Мясникова Алена Николаевна, (4752) 72-93-54