ООО «Уфимская

промышленная компания»

450029, РБ, г. Уфа,

2-я дорожная ул. 1, эт. 2

150271@mail.ru

Заявитель:

(вх.№14442 от 09.09.2019)

РЕШЕНИЕ

(по делу № ТО002/05/5-2439/2019)

09.10.2019 года г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...> – заместитель руководителя – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

рассмотрев обращение физического лица поступившего с ЕПГУ № 592661034 от 09.09.2019 года (вх. № 14442 от 09.09.2019) по признакам нарушения пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

в присутствии:

- <...> (доверенность № 09 от 07.10.2019) представителя ООО «Уфимская промышленная компания»;

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан с ЕПГУ (№ 592661034 от 09.09.2019 года) поступило обращение физического лица (вх. № 14442 от 09.09.2019) по признакам нарушения, по мнению заявителя, требований ФЗ «О рекламе».

В обращении указано, что заявителю 09 сентября 2019 года в 13 часов 08 минут без его согласия на адрес электронной почты «sn.potapv@gmail.com» с адреса «info@ufimpk.ru» поступило рекламное сообщение:

«Уфимская промышленная компания. 450029 Республика Башкортостан г. Уфа ул. Дорожная 2-ая д.1 ИНН 277907247 КПП 027701001 р/с 40710306000015420 к/с 30101810300000000601 БИК 048073601 Тел.: 7 (347) 299-1561; +79093491561 В отделении № 8598 Сбербанка г. Уфа.

Продажа железнодорожного оборудования из наличия. Колесная пара ВЛ-10. Колесная пара ВЛ-80. Колесная пара М62. Колесная пара

ТЭМ-2…

Вы получили это письмо, потому что подписались на рассылку на нашем сайте www.ufimpk.ru отписаться от рассылки».

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «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.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения:

- об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Часть 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.

Заявитель указывает, что в рекламе содержится недостоверная информация о идентификационном (индивидуальном) номере налогоплательщика.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Уфимская промышленная компания» имеет следующий ИНН – 0277907247. В тексте данной рекламы указан ИНН – 277907247.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В соответствии с представленной информацией от заявителя, рекламодателем и рекламораспространителем спорной рекламы является ООО «Уфимская промышленная компания» (2-я дорожная ул., д. 1, эт. 2,г. Уфа, РБ, 450029, ОГРН: 1150280064956, ИНН: 0277907247, КПП: 027701001).

09.10.2019 года на рассмотрении дела присутствовала:

- <...> (доверенность № 09 от 07.10.2019) представитель ООО «Уфимская промышленная компания».

<...> к материалам дела приобщены (вх. № 16245 от 9.10.2019):

- пояснения по делу;

- копия учредительных документов ООО «Уфимская промышленная компания»;

- постановление 18 ААС от 01.08.2016 № 18АП-8691/16;

- постановление 5 ААС от 05.04.2017 № 05АП-1561/17;

- постановление 13 ААС от 23.09.2014 № 13АП-13442/14;

- постановление 10 ААС от 29.08.2019 № 10АП-1477/19;

- скриншот сайта ООО «УПК»;

-скриншот рассылки.

09.10.2019 года Комиссией Башкортостанского УФАС России по делу ТО002/05/5-2439/2019 было принято решение:

1. признать указанную рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»;

2. исключить часть 7 статьи 5 и пункт 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»;

3. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ «О рекламе» ООО «Уфимская промышленная компания» не выдавать;

4. передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Уфимская промышленная компания» и должностного лица ООО «Уфимская промышленная компания».

Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что рекламное сообщение:

«Уфимская промышленная компания. 450029 Республика Башкортостан г. Уфа ул. Дорожная 2-ая д.1 ИНН 277907247 КПП 027701001 р/с 40710306000015420 к/с 30101810300000000601 БИК 048073601 Тел.: 7 (347) 299-1561; +79093491561 В отделении № 8598 Сбербанка г. Уфа.

Продажа железнодорожного оборудования из наличия. Колесная пара ВЛ-10. Колесная пара ВЛ-80. Колесная пара М62. Колесная пара ТЭМ-2…

Вы получили это письмо, потому что подписались на рассылку на нашем сайте www.ufimpk.ru отписаться от рассылки», поступившее заявителю 09 сентября 2019 года в 13 часов 08 минут без его согласия на адрес электронной почты «sn.potapv@gmail.com» с адреса «info@ufimpk.ru», нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

На заседание Комиссии были представлены письменные пояснения по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в частности пояснения ООО «Уфимская промышленная компания» (вх. № 16245 от 09.10.2019):

«…По существу рассматриваемого вопроса поясняю следующее.

1. На главной странице сайта www.ufimpk.ru (официальный сайт ООО «УПК», в данный момент сайт находится на реконструкции) посетители сайта могли увидеть окно-ссылку «Подписаться на нашу рассылку», при переходе на которую перед посетителями сайта открывалась форма для заполнения заявки на рекламную рассылку, которая включала в себе две графы: «ФИО» (графа не обязательна для заполнения) и электронный адрес* (графа обязательная для заполнения). Кроме того, посетитель сайта, желающий получать рекламную рассылку, также должен был поставить галочку напротив согласия на обработку персональных данных. Проставляя соответствующую отметку, посетитель сайта был оповещен о том, что нажимая кнопку «Отправить» он даёт свое согласие на обработку персональных данных, в соответствии с Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 152-ФЗ «О персональных данных». Также, у посетителей сайта была возможность ознакомиться с Согласием на обработку персональных данных, нажав на соответствующую гиперссылку,

после ознакомления с которым посетители сайта могли выбрать одну из активных иконок «Принимаю», либо «Не принимаю».

Пользователи, прошедшие всю вышеописанную процедуру, согласившиеся на обработку персональных данных, и заполнившие обязательное поле в анкете (а, именно, «электронный адрес»), автоматически попадали в список адресов на рассылку информационных сообщений от ООО «УПК».

Таким образом, формировалась база на рассылку сообщений от ООО «УПК», в результате чего в данной базе оказался адрес электронной почты «sn.potapv@gmail.com».

В настоящее время, в связи с тем, что сайт находится на реконструкции, у Общества отсутствует возможность предоставить электронное согласие на интернет-рассылку, которое заявитель или иное лицо заполнило, указав электронный адрес sn.potapv@gmail.com.

Также следует отметить, что электронный адрес заявителя sn.potapv@gmail.com находится в свободном доступе в сети Интернет и указать его теоретически мог любой интернет-пользователь.

Также прошу уважаемую Комиссию Башкортостанского УФАС России обратить внимание на то, что несмотря на то, что при получении письма от ООО «УПК» у заявителя была возможность применить функцию «Отписаться от рассылки», заявитель данной функцией не воспользовался.

Таким образом, Общество признает свою вину в содеянном, поскольку доказательств получения согласия на распространение рекламы по адресу «sn.potapv@gmail.com» предоставить не может.

Из сложившейся негативной ситуации (как для заявителя, так и для Общества) ООО сделало должные выводы, и при реконструкции сайта будут проведены работы, направленные на повышение предусмотрительности и качества при получении предварительного согласия абонента/адресата на получение рекламы в виде соответствующих рассылок Общества, с целью нивелирования впредь подобных случаев.

2. Довод заявителя о том, что допущенную техническую ошибку в бланке ООО «УПК» (а, именно, пропущена первая цифра «О» в идентификационном номере налогоплательщика) можно

расценивать как недостоверную рекламу, по мнению Общества, является ошибочным и не соответствующим действительности, поскольку данная неточность является не более, чем технической ошибкой. При этом на рассылаемом бланке также были указаны корректные данные КПП, юридического адреса и телефонного номера Общества, а также корректное наименование юридического лица, ввиду чего потребитель рекламы не был введен в заблуждение относительно рекламодателя и рекламируемого товара.

Допущенная неточность в номере ИНН является технической ошибкой и, по мнению Общества, не может быть квалифицирована как нарушение законодательства о рекламе. Данный факт подтверждается многочисленной судебной практикой (например, Постановление 5 ААС от 05.04.2017 по делу № 05АП-1561/17, Постановление 13 ААС от 23.09.2014 № 13АП-13442/14, Постановление 10 ААС от 29.08.2019 по делу № 10АП-14177/19 от 29.08.2019, Постановление 18 ААС от 01.08.2016 по делу № 18АП-8691/16, данный постановления прилагаю).

При этом, прошу принять во внимание, что в рекламной рассылке была приведена четкая и корректная информация о рекламируемом товаре, ввиду технической ошибки в написании ИНН не исказился смысл информации и потребитель рекламы не был введен в заблуждение относительно как рекламируемых товаров, так и самого юридического лица-рекламораспространителя.

Как заявитель сам указывает в своем заявлении, он смог без труда получить выписку из ЕГРЮЛ на ООО «Уфимская промышленная компания», что однозначно указывает на то, что допущенная ошибка в ИНН Общества не помешала потребителю рекламы идентифицировать продавца рекламируемого товара…».

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена путем использования сетей электросвязи; адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «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.

Каждый рекламораспространитель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

Из обращения (вх. № 14442 от 09.09.2019) следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на адрес электронной почты заявителя (sn.potapv@gmail.com) без его согласия.

В ходе рассмотрения дела № ТО002/05/5-2439/2019 документы, подтверждающие наличие согласия заявителя (вх. № 14442 от

09.09.2019) на получение указанных сообщений, ООО «Уфимская промышленная компания» не представлены.

Также Комиссией принято решение об исключении признаков нарушения части 7 статьи 5 и пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», так как пропуск первой цифры «0» в идентификационном (индивидуальном) номере налогоплательщика не свидетельствует о недостоверности указанного рекламного сообщения. В данном случае единственная ошибочная цифра в ИНН не препятствует его идентификации, кроме того, остальные реквизиты ООО «Уфимская промышленная компания» (юридический адрес, КПП, р/с, к/с БИК) указаны верно.

Комиссией принято решение не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Уфимская промышленная компания», так как на дату вынесения решения были представлены скриншоты реконструкции сайта www.ufimpk.ru и пояснения, что Общество сделало должные выводы, и при реконструкции сайта будут проведены работы, направленные на повышение предусмотрительности и качества при получении предварительного согласия абонента/адресата на получение рекламы в виде соответствующих рассылок Общества, с целью нивелирования впредь подобных случаев.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 09.10.2019 года.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать указанную рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Исключить часть 7 статьи 5 и пункт 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

3. В соответствии с пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в

связи с тем, что на момент вынесения решения были представлены скриншоты реконструкции сайта www.ufimpk.ru, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Уфимская промышленная компания» и должностного лица ООО «Уфимская промышленная компания».

Решение изготовлено в полном объеме 14.10.2019 года.

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

Председатель Комиссии <...>
Члены Комиссии <...>
<...>