

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/18-558/2022

«10» августа 2022 года
Ярославль

г.

Решение изготовлено в полном объеме «23» августа 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления
Шушкова А. С.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля
органов власти и рекламы Солодяшкин С.Д., ведущий специалист-эксперт
Артамонов А. О.,

рассмотрев дело № 076/05/18-558/2022 по факту распространения рекламы
компании ООО «УЗТПА» по сетям электросвязи без согласия абонента на ее
получение с признаками нарушения законодательства Российской

Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

ООО «УЗТПА», привлеченное к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явилось, представителей не направило, уведомлено надлежащим образом.

В соответствии с пунктом 31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской

Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила), Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанного лица.

Ярославским УФАС России рассмотрено обращение, поступившее в Управление 13 мая 2022 года, относительно получения сообщений: «Отправьте актуальную заявку ...», «Отправьте заявку...», «Отводы в Наличии. Отправьте заявку!...», поступивших 27.07.2021 г. в 08.31, 10.01.2022 г. в 12.44, 12.05.2022 г. в 11.37 с электронной почты info@zavodtpa.ru на адрес электронной почты без согласия владельца данной электронной почты.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, представленные пояснения ООО «УЗТПА», Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к товарам компании ООО «УЗТПА», формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Указанные сообщения поступили владельцу электронной почты без его согласия на получение данной рекламы, что является нарушением требований, установленных в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Поступление указанных сообщений с рекламой подтверждается скриншотами, предоставленными заявителем.

Установлено, что в рассматриваемых письмах содержатся реквизиты ООО «УЗТПА» в качестве контактных.

ООО «УЗТПА» представлены пояснения (вх. № 6497 от 10.06.2022), в которых указано, что адрес электронной почты получен из заявки владельца данной электронной почты на закупку шаровых кранов и задвижек. Копия указанной заявки представлена в материалы дела.

На сайте ООО «УЗТПА» размещены контакты для подачи заявки, а также расположена ссылка на страницу с Пользовательским соглашением, принимая которое Пользователь дает согласие на получение сообщений рекламного характера.

Когда в отдел продаж поступает заявка, ответственное лицо в сервисе управления продажами создает карточку клиента с указанием электронного адреса для связи.

ООО «УЗТПА» не ведет рассылку с целью рекламы конкретного предложения, акций. Содержание писем направлено исключительно на выявление повторной потребности, заказчикам отправляется запрос на имеющиеся актуальные заявки. Редко имела место отправка информации о пополнении запасов склада.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что ООО «УЗТПА» не представлено доказательств согласия владельца электронной почты на получение непосредственно рассматриваемой рекламы, в частности, рекламы отводов, а также направления им запросов на закупку отводов.

Кроме того, включение условия о согласии на получение рекламы в Пользовательское соглашение, по мнению Комиссии, является неправомерным, поскольку потребителям не предоставляется возможность принять Пользовательское соглашение без предоставления согласия на получение рекламы, то есть отсутствует возможность добровольного выбора согласиться на получение рекламы или отказаться от нее.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", указано, что поскольку Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного абонента может быть

выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Сам факт направления заявки для получения определенных товаров не подтверждает согласие на получение рекламы других товаров, поскольку отражает волеизъявление абонента (или лица, действующего в его интересах) исключительно на получение информации о конкретных интересующих его товарах по сетям электросвязи.

Согласие абонента на получение рекламы, выраженное любым способом, должно четко содержать волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя и должно быть зафиксировано каким-либо образом. В случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Нахождение подачи заявки для получения конкретных товаров в прямой зависимости от дачи согласия на получение рекламы не позволяет расценивать совершение лицом действий в рамках алгоритма по подаче заявки для получения конкретных товаров как дачу им своего согласия на получение рекламной рассылки о других товарах, так как не соответствует его фактическому волеизъявлению.

Данное обстоятельство не позволяет признать дачу согласия на получение рекламы описанным выше способом в качестве добровольного волеизъявления.

Добровольность волеизъявления означает, что лицо действительно без каких-либо вынуждающих условий, желает и выражает свое согласие на получение рекламы, даже при наличии одновременной возможности отказаться.

Распространение рекламы в данном случае связано с интересами ООО «УЗТПА», но при этом не должно нарушать права абонента, на добровольное получение информации, а также создавать неудобства, связанные с поиском возможности отказаться от получения навязанной, вопреки воли, рекламы и совершением каких-либо дополнительных действий для отказа.

Аналогичная позиция также содержится в Постановлении Второго арбитражного апелляционного суда от 13.12.2016 г. по делу № А82-574/2016.

В связи с этим, в данном случае согласие на получение рекламы нельзя признать надлежащим, и, следовательно, нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» является установленным.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение

требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «УЗТПА».

Следовательно, ООО «УЗТПА» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «УЗТПА» не представлено доказательств исключения адреса владельца электронной почты из базы рассылки, в связи с чем, в данном случае Комиссией усматривается целесообразность выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Отправьте актуальную заявку ...», «Отправьте заявку...», «Отводы в Наличии. Отправьте заявку!...», поступившую 27.07.2021 г. в 08.31, 10.01.2022 г. в 12.44, 12.05.2022 г. в 11.37 с электронной почты info@zavodtra.ru на адрес электронной почты без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «УЗТПА» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского 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.

Председатель Комиссии

А. С. Шушкова

Члены Комиссии:
Солодяшкина

С. Д.

А. О. Артамонов