

Я, заместитель руководителя — начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России, Управление), Куницын Алексей Сергеевич, рассмотрев материалы дела № 029/04/14.3-1077/2023 о нарушении требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «О рекламе» (далее — Закон о рекламе) со стороны ООО «Интернет Решения» (далее — Общество),

ИНН: 7704217370; **ОГРН:** 1027739244741;

Юридический адрес: 123112, г. Москва, Пресненская набережная, д. 10, пом I, эт. 41,

ком. 6;

ФИО и должность руководителя: Г., генеральный директор,

УСТАНОВИЛ:

16.11.2022 (рег. № 9762/22) в адрес Архангельского УФАС России поступило заявления гражданина **М.** (далее - Заявитель) о направлении 01.11.2022 в 16:04 на адрес его электронной почты «е» с электронного адреса «п» письма, содержащего рекламу отелей.

Заявитель также сообщил следующее:

В ответ на поступившее письмо Заявителем направлен отказ от рассылки рекламы в свой адрес. Возможность отказаться от части рекламных рассылок предоставлена не была (соответствующие переключатели были неактивны).

Тем не менее, 11.11.2022 в 12:02 на ту же электронную почту Заявителя вновь пришла реклама отелей от того же общества. При этом, в период с 01.11.2022 по 11.11.2022, Заявитель согласия на получения рекламы от данного Общества не давал.

При повторной попытке отказаться от данных рекламных рассылок соответствующая возможность вновь предоставлена не была.

К заявлениям представлены скриншоты направленных писем с темами: «Подобрали отели для отдыха», «1000 баллов в подарок и низкие цены».

В дополнение к заявлению от 15.11.2022 заявитель письмом от 25.11.2022 (рег. № 10022/22) сообщил, что 22.11.2022 на адрес его электронной почты «e-s-mitin@rambler.ru» с электронного адреса «news@news.ozon.ru» вновь пришло рекламное сообщение, отписаться от которого технически не представилось возможным.

К заявлению представлен скриншот письма с темой «Путешествуйте с мегакешбэком!», поступившего Заявителю 22.12.2022 в 14:50.

09.01.2023 (рег. № 41/23) в Архангельское УФАС России вновь поступило обращение Заявителя о направлении 27.12.2022 в 15:17 на его адрес электронной почты «e-s-mitin@rambler.ru» с электронного адреса «news@news.ozon.ru» очередного рекламного сообщения, объектом рекламирования которого являются товары

торговой марки Robinzon.

По мнению Заявителя, имеются признаки нарушения ст. 18 ФЗ «О рекламе», поскольку своего согласия на получение рекламы от ООО «Интернет Решения» не давал.

В силу п. 3 и 4 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Правила), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) юридического или физического лица, подавшего заявление в антимонопольный орган, указывающее на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая изложенное, при поступлении письма, содержащего заявление гражданина о нарушении ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», такое заявление подлежит рассмотрению по существу получившим его территориальным органом в установленный законом срок.

Архангельским УФАС России определением от 16.01.2023 по факту распространения рассматриваемой информации в отношении ООО «Интернет Решения» возбуждено дело № 029/05/18-20/2023 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

ООО «Интернет Решения» на определение о возбуждении дела № 029/05/18-20/2023 от 16.01.2023 направило письменные пояснения, сообщив следующее:

Пользователь - Заявитель с электронной почтой e- зарегистрирован на сайте www.ozon.ru с 24.07.2016.

Проходя процедуру верификации и оформляя заказы на сайте ozon.ru, Клиент соглашается с Условиями продажи товаров для физических лиц, размещенными на официальном сайте www.ozon.ru <https://docs.ozon.ru/common/pravila-prodayoi-irekvizity/usloviya-prodayoi-tovarov-dlya-fuicheskikh-lits-v-ozon-ru/> (далее – Условия продажи).

Согласно п. 1.1.7 Условий продажи Ozon вправе направлять Клиенту сообщения рекламного характера (в форме СМС и/или пуш-уведомлений и/или посредством приложений и/или мессенджеров для смартфонов и/или телефонных звонков и/или иным образом на указанный клиентом номер телефона, адрес электронной почты) при условии получения согласия способом, соответствующим требованиям законодательства, либо при условии, что Пользователь не отказался от получения сообщений рекламного характера.

В связи с возникшим техническим сбоем в ноябре 2022 года, на электронную почту e-s-mifin@rambler.ru была направлена рекламная рассылка. Узнав об указанной ошибке, ООО «Интернет Решения» незамедлительно устранил нарушение и отменил рассылку.

Вышеизложенное свидетельствует об отсутствии в действиях ООО «Интернет Решения» намеренного нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России 16.02.2023 Заявитель поддержал позицию, отраженную в направленных в Управление 16.11.2022, 24.11.2022, 09.01.2023 заявлениях.

Дело № 029/05/18-20/2023 рассмотрено 14.03.2023 в отсутствие представителя ООО «Интернет Решения» и Заявителя. Дополнительных пояснений по делу, запрошенной информации в Управление не поступило.

Исследовав собранные по настоящему делу документы и материалы в их совокупности, Управление пришло к следующим выводам:

В соответствии с п. 1, 2, 3 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

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.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на электронную почту «e-s-mifin@rambler.ru», отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством e-mail-сообщений; адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационных сообщений не представляется возможным установить, для кого именно создано данное сообщение и на восприятие кого оно направлено, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – комфортное жильё в отелях, авиабилеты с двойной выгодой на Ozon, баллы Ozon за поездки, чемоданы от магазина Robinzon, поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке.

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В силу требований, установленных ч. 1 ст. 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.

Понятие адресата содержится в ст. 2 Федерального закона от 17.07.1999 № 176-ФЗ «О почтовой связи», согласно которому адресат - это гражданин или организация, которым адресованы почтовое отправление, почтовый перевод денежных средств, телеграфное или иное сообщение.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», абонент - это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

Таким образом, абонент и адресат выступают «пассивной» стороной отношений по передаче информации, они выступают получателями, но не отправителями сообщений.

В п. 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено следующее.

Согласно ч. 1 ст. 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 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, ФЗ «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Из пояснений Общества от 25.01.2023 следует, что спорная реклама направлена Заявителю на адрес его электронной почты «е-» в связи с возникшим техническим сбоем в ноябре 2022.

Заявитель сообщил Управлению, что согласия на получение рассматриваемой рекламы ООО «Интернет Решения» им не давалось, что свидетельствует о распространении рекламы в отсутствие предварительного согласия абонента на

получение указанной рекламы.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама распространена с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама с предложением комфортного жилья в отелях, авиабилетах с двойной выгодой, баллах Ozon за поездки, чемоданов от магазина Robinzon, направленная 01.11.2022 в 16:04, 11.11.2022 в 12:02, 22.11.2022 в 14:50, 27.12.2022 в 15:17, в личных сообщениях Заявителю на адрес электронной почты «е-» с нарушением ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет ответственность рекламодатель.

Рекламодателем (в силу п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств) спорных e-mail-сообщений является ООО «Интернет Решения», что подтверждается направленными Заявителем письмами, в которых отправителем представлено Общество. ООО «Интернет Решения» факт направления электронных писем в адрес заявителя не оспаривалось.

Согласно п. 49 Правил при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 ФЗ «О рекламе».

В силу ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 6 настоящей статьи, ч. 4 ст. 14.3.1, ст. 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях юридического лица - ООО «Интернет Решения» усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Срок привлечения к административной ответственности истекает 01.12.2023.

В силу п. 1 ст. 2.10 КоАП РФ, административным правонарушением признается

противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое названным кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность:

Субъектом административного правонарушения является ООО «Интернет Решения»;

Объективная сторона административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ, являются действия по определению содержания рекламы в нарушение ФЗ «О рекламе».

Несоблюдение указанных ограничений и требований является отражением объективной стороны.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения, возникающие при распространении и демонстрации рекламы.

Также при рассмотрении дела № 029/04/14.3-1077/2023, об административном правонарушении Управлением учтено, что на момент совершения правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ ООО «Интернет Решения» уже было привлечено к административной ответственности по делу № 078/04/14.3-1161/2023.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь ст. 3.5, ч. 1, ч. 3 ст. 4.1., ст. 4.2, 4.3, 4.5, ст. 23.48, ст. 24.5, ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10, 29.11, а также ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1) Признать ООО «Интернет Решения» (ИНН: 7704217370; ОГРН: 1027739244741) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей;

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1 КоАП РФ, а также ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.