

ООО «Кабельстар»

вн. тер. г. городской
округ Щербинка, г. Щербинка,
ул. Южная, д. 2, цех 4,
г. Москва, 108851

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/18-1127/2021

«27» декабря 2021 года
Ярославль

г.

Решение изготовлено в полном объеме «18» января 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
Гудкевич Е. В.,

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

рассмотрев дело № 076/05/18-1127/2021 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы ООО «Кабельстар» по сетям электросвязи без согласия абонента с признаками

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии представителя ООО «Кабельстар»,

УСТАНОВИЛА:

Ярославским УФАС России рассмотрено обращение, поступившее в Управление 02 сентября 2021 года, относительно получения 30.08.2021 г. в 09.22 с электронного адреса ss1@cablstar.ru на адрес электронной почты без согласия владельца данной электронной почты сообщения от компании ООО «Кабельстар» с информацией о товарах и услугах данной компании следующего содержания: «Компания Кабель Стар – торговая компания, специализирующаяся на оптовых поставках кабельно-проводниковой продукции. ...Собственный склад, более 4860 наименований в наличии... Более 27500 довольных клиентов...98 квалифицированных сотрудников...».

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18, пункта 3 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5, пункта 10 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Представитель ООО «Кабельстар» пояснил, что данная организация рассматриваемое сообщение не считает рекламным и не согласно с вменяемыми

нарушениями. ООО «Электрокабель», на адрес электронной почты которого было направлено сообщение, уже продолжительное время является клиентом ООО «Кабельстар», что подтверждается товарными накладными. В связи с этим, привлечения внимания и формирования интереса к товарам ООО «Кабельстар» в данном случае не требуется. Кроме того, ООО «Электрокабель» при направлении заявки предоставил данные компании (карточку) и указал в ней адрес электронной почты для направления по нему документов и информации. В тексте сообщения было указано: «Вы получили данное письмо, потому что вы закупаете кабельно-проводниковую продукцию», далее была указана кнопка «отписаться». Таким образом, была предусмотрена возможность отписаться от рассылки. После получения просьбы от ООО «Электрокабель» об отмене рассылки, адрес электронной почты данной организации был исключен из рассылки. К указанным пояснениям приложены копии товарных накладных, скриншоты карточки компании ООО «Электрокабель».

Кроме того, представитель ООО «Кабельстар» пояснил, что считает информацию в рассматриваемом сообщении достоверной, кроме информации о количестве сотрудников, поскольку в результате опечатки было указано «98 сотрудников» вместо 89 сотрудников, остальная

информация в сообщении соответствует действительности.

**Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения ООО «Кабельстар»,
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 и услугам ООО «Кабельстар», 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.

Как следует из обращения, данное сообщение с рекламой поступило на адрес электронной почты без согласия заявителя.

Довод ООО «Кабельстар» о наличии согласия на получение рекламы ввиду того, что ООО «Электрокабель» является клиентом ООО «Кабельстар» и предоставляло данной организации сведения о своей компании, является не состоятельным по следующим основаниям.

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 согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, то, следовательно, согласие абонента может быть выражено в

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

Сам факт приобретения отдельных товаров у ООО «Кабельстар» не подтверждает согласие заявителя на получение рекламы других товаров, поскольку отражает волеизъявление заявителя исключительно на получение конкретных товаров и услуг.

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

Распространение рекламы в данном случае связано с интересами ООО «Кабельстар», но при этом не должно нарушать права адресата, на добровольное получение информации, а также создавать неудобства, связанные с 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.

ООО «Кабельстар» не представлено в материалы дела надлежащего согласия владельца электронной почты на получение рекламы.

Следовательно, в данном случае установлено нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В рассматриваемой рекламе указано «более 4860 наименований в наличии».

Вместе с тем, заявителем указано, что из информации в приложениях к рассматриваемому сообщению следует, что наименований товара на складе данной организации 2383.

Представитель ООО «Кабельстар» пояснил, что количество товаров 4860, указанное в наличии в сообщении состоит из товаров, находящихся на складе непосредственно у ООО «Кабельстар», а также из товаров, находящихся на складах у партнеров ООО «Кабельстар». Доставка товаров, находящихся на складах у партнеров ООО «Кабельстар», занимает разное время в зависимости от удаленности расположения складов партнеров.

Комиссией установлено, что в тексте рассматриваемого сообщения информация «более 4860 наименований в наличии» указана на одной строчке с информацией «собственный склад 5450 м²», в связи с чем, складывается

впечатление о том, что 4860 наименований товара в наличии присутствует именно на собственном складе ООО «Кабельстар».

При этом данная информация, по мнению Комиссии, является недостоверной, поскольку, как следует из пояснений ООО «Кабельстар», часть товаров находится на складах партнеров данной организации.

Данная информация является существенной для потребителя, по мнению Комиссии, поскольку в отдельных случаях в виду удаленности складов партнеров ООО «Кабельстар» могут быть более длительные сроки доставки товаров в отличие от сроков доставки товаров, находящихся непосредственно на собственном складе ООО «Кабельстар».

Следовательно, в данном случае установлено нарушение пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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.

В рассматриваемой рекламе содержится указание о том, что продукция ООО «Кабельстар» сертифицирована по ГОСТ.

При этом номера государственных стандартов в рекламе не указаны.

Представитель ООО «Кабельстар» пояснил, что вся продукция соответствует требованиям ГОСТ, сертификаты ГОСТ высылались заявителю. В подтверждение представлены копии сертификатов соответствия.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что ООО «Кабельстар» не представлены доказательства, позволяющие достоверно подтвердить вручение сертификатов ГОСТ заявителю, поскольку в представленных сопроводительных письмах отсутствуют отметки о получении их заявителем.

Таким образом, в данном случае установлено нарушение части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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.

В рассматриваемой рекламе указано «98 квалифицированных сотрудников».

Вместе с тем, заявителем указано, что согласно данным интернет-портала

«За честный бизнес» на 01.01.2021 г. ООО «Кабельстар» имеет численность сотрудников 78 человек.

Представитель ООО «Кабельстар» также подтвердил, что информация о количестве сотрудников в результате ошибки была указана недостоверно.

Таким образом, в данном также установлено нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 10 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о рекомендациях физических или юридических лиц относительно объекта рекламирования либо о его одобрении физическими или юридическими лицами.

В рассматриваемой рекламе указано «Более 27500 довольных клиентов».

В рассматриваемой рекламе нет сведений о доказательствах данного утверждения.

Представитель ООО «Кабельстар» в подтверждение данной информации представил список организаций, являющихся клиентами ООО «Кабельстар», и пояснил, что, претензий от этих организаций в ООО «Кабельстар» не поступало, что, по мнению ООО «Кабельстар», говорит о том, что клиенты довольны товарами и услугами, вместе с тем, нет возможности представить благодарственные письма от клиентов.

По мнению Комиссии, представленный ООО «Кабельстар» список организаций клиентов, не позволяет установить достоверность утверждения о том, что все указанные в списке организации действительно являются клиентами ООО «Кабельстар» и довольны товарами и услугами данной организации, в связи с чем, в данном случае установлено нарушение пункта 10 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5, пунктом 20 части 3 статьи 5, пунктом 10 части 3 статьи 5 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.

Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодаделец — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Следовательно, ООО «Кабельстар» как рекламодаделец и рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18, пункта 3 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5, пункта 10 части 3 статьи 5 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, пункта 3 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5, пункта 10 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 ООО «Кабельстар»: «Компания КабельСтар – торговая компания, специализирующаяся на оптовых поставках кабельно-проводниковой продукции. ...Собственный склад, более 4860 наименований в наличии...Более 27500 довольных клиентов...98 квалифицированных сотрудников...», поступившую 30.08.2021 г. в 09.22 с электронного адреса cc1@cablestar.ru на адрес электронной почты, без согласия абонента на ее получение, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18, пункта 3 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5, пункта 10 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Кабельстар» 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

Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии:

С. Д.

Солодяшкина

А. О. Артамонов