

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении Законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> –(должностное лицо);
Члены Комиссии: <...> –(должностное лицо);
<...> –(должностное лицо);

рассмотрев дело №016/05/18-178/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного сообщения на официальную электронную почту Татарстанского УФАС России to16@fas.gov.ru с электронной почты info@tp-tender.ru, в отсутствие согласия на получение подобных сообщений от Татарстанского УФАС России, содержащее признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствие ООО «ТендерПРО» или его представителя по доверенности, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) 12.01.2022 поступило рекламное сообщение (вх. № 219) на официальную электронную почту Татарстанского УФАС России to16@fas.gov.ru с электронной почты info@tp-tender.ru датированное 22.12.2021 исх. № б/н следующего содержания:

«Уведомляем Вас, что 15 октября 2021 года была запущена новая платформа

государственной информационной системы Торги по продаже государственного и

муниципального имущества (new.torgi.gov.ru) (далее – ГИС Торги), оператором которой в соответствии с ПП РФ от 19.11.2020 №1876 стало Федеральное казначейство. ГИС Торги – это цифровая экосистема для проведения во взаимодействии с электронными площадками торгов по продаже государственного, муниципального и иного имущества.

Уже с 01.01.2022 года проведение процедур по передаче на аукционе прав владения и пользования государственным и муниципальным имуществом (приказ ФАС России от 10.02.2010 № 67), по продаже земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, либо аукцион на право заключения договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности (Земельный кодекс РФ), приватизации государственного и муниципального имущества (178-ФЗ) информация о которых будет размещена в ГИС Торги, осуществляется исключительно в электронной форме.

ООО «ТендерПРО» готово оказать услуги по организации торгов по продаже

имущества и имущественных прав за собственника имущества. Функции организатора включают:

- подготовка всех необходимых документов на всех этапах в полном соответствии с действующими нормативными правовыми актами (извещение и документация о проведении процедуры продажи, протоколы, уведомления, разъяснения положений документации и т.п.) по форме, утвержденной организатором торгов;

- публикация извещения/документации (размещение торгов) на сайте new.torgi.gov.ru и сайте ЭТП;

- внесение изменений в извещение/документацию;

- разъяснение положений документации;

- осуществление консультирования заявителей по вопросам процедуры участия в торгах;

- осуществление проверки правильности оформления представленных претендентами документов и определение их соответствия требованиям законодательства Российской Федерации и перечню, опубликованному в информационном сообщении (извещении) о проведении процедуры продажи;
- принятие решения о признании претендентов участниками торгов или об отказе в допуске к участию в торгах, в том числе создание аукционной Комиссии (Комиссии, наделенной полномочиями по рассмотрению заявок, подведению итогов процедуры продажи, иными полномочиями, необходимыми для проведения процедуры продажи);
- составление Протокола рассмотрения заявок на участие в процедуре продажи /Протокола о результатах процедуры продажи;
- подведение итогов процедуры продажи, определение победителя торгов и оформление по итогам продажи протоколов, и иных документов либо, в случае признания торгов несостоявшимися, подготовка связанных с этим соответствующих документов.

Стоимость услуг по организации торгов составит 10 000,00 (Десять тысяч) рублей в месяц, включая все налоги, сборы и иные платежи, необходимые Исполнителю для организации торгов. Возможно рассмотреть индивидуальные условия».

В качестве подписанта в конце письма указан Коммерческий Директор -Степанов Сергей Сергеевич, абонентский номер для связи <...>, адрес электронной почты info@tp-tender.ru.

Факт поступления электронного письма подтверждается присвоением входящего номера и скриншотом.

Электронное письмо рекламного характера поступило с адреса электронной почты info@tp-tender.ru, принадлежащей ООО «ТендерПРО».

На основании вышеизложенного, Управлением в отношении ООО «ТендерПРО» возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В ходе производства по настоящему делу в адрес Управления были представлены письменные пояснения ООО «ТендерПРО» (вх. № 1779 от 14.02.2022), исходя из которых следует, что у ООО «ТендерПРО» отсутствует согласие пользователя Татарстанского УФАС России (to16@fas.gov.ru) на получение рассылок на адрес электронной почты. Письма готовились и рассылались сотрудником компании - Степановым Сергеем Сергеевичем. Текст письма никем не согласовывался, готовился Степановым С.С. самостоятельно, письма рассылались потенциальным клиентам, которые попадают под действие Приказа ФАС России от 10.02.2010 года № 67. Письма с электронной почты info@tp-tender.ru отправлял Степанов С.С. без ведома Генерального директора. Письма рассылались потенциальным клиентам, которые попадают под действие Приказа ФАС России от 10.02.2010 года № 67, реестр не велся, восстановить перечень лиц, которым направлялись письма, не представляется возможным, поскольку настройки почтового ящика не сохраняют отправленные письма. Суть обращений состояла в том, что ООО «ТендерПРО» предлагало собственникам имущества сотрудничество по организации торгов. Письмо о потенциальном сотрудничестве в области организации торгов направлялось на почту Татарстанского УФАС России (to16@fas.gov.ru), потому что Татарстанское УФАС России имеет на балансе в оперативном управлении помещения и имущество, которое возможно можно было сдавать в аренду по Приказу ФАС России от 10.02.2010 года № 67. Информация об организаторе торгов, а также сведения о почтовом ящике находятся в открытом доступе как на сайте Татарстанского УФАС России, так и на сайте ГИС Торги. ООО «ТендерПРО» было создано 21.05.2021 года с целью оказания юридических и консультационных услуг государственным и муниципальным органам власти, а также учреждениям, по реализации движимого и недвижимого имущества, а также прав на такое имущество. В условиях сложной эпидемиологической обстановки в 2021 году деятельность ООО «ТендерПРО» не осуществлялась и не велась, выручка по итогам 2021 года составила 45 т.р. Умысла нарушать требования законодательства «О рекламе» не было, рассылка по электронным почтам прекращена, сотруднику, занимавшемуся рассылкой, вынесен выговор.

Вышеуказанные действия содержат признаки нарушений части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

Согласно части 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Татарстанское УФАС России не давало согласия на получение рассматриваемой рекламы.

Таким образом, при изложенных обстоятельствах, распространение рекламы в адрес Татарстанского УФАС России является неправомерным.

Нарушение законодательства о рекламе может быть устранено любым лицом, которое может прекратить распространение рекламы. В данном случае таким лицом, причастным к распространению рассматриваемой рекламы, является ООО «ТендерПРО».

Согласно ст. 3 Закона о рекламе реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация, которая доводилась до Татарстанского УФАС России посредством сообщений на электронную почту, является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- информация распространена на электронную почту по сети электросвязи.

Согласно п. 35 ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон о связи) под электросвязью понимаются любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам;

- объектом рекламирования является товар (продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот), 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 (подп. 2-3 ст. 3 Закона о рекламе).

Объектом рекламирования в рассматриваемом случае выступает ООО «ТендерПРО» и его услуги.

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. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

Целями Закона о рекламе являются, в том числе реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст. 1 Закона о рекламе).

Рекламодатель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы. Законом о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

При этом законодатель закрепил обязанность рекламодателя немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием (ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе).

В соответствии с постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – постановление Пленума ВАС РФ) согласие абонента может быть выражено в любой форме, однако такая форма согласия должна быть достаточной для идентификации такого согласия и подтверждения волеизъявления лица на получение рекламы от конкретного рекламодателя (см. абзац четвертый п. 15 постановления Пленума ВАС РФ).

Буквальное толкование указанных положений постановления Пленума ВАС РФ позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Рекламодателем является ООО «ТендерПРО».

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, 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.

Исходя из представленных пояснений следует, что рассылка по электронным почтам прекращена.

Ввиду добровольного устранения нарушения и прекращения распространения рекламы на момент вынесения Комиссией решения, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 12.01.2022

ООО «ТендерПРО» на официальную электронную почту Татарстанского УФАС России to16@fas.gov.ru с электронной почты info@tp-tender.ru, в отсутствие согласия на получение рекламных сообщений от Татарстанского УФАС России, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписание ООО «ТендерПРО» об устранении нарушения не выдавать в связи с фактическим устранением нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 05 марта 2022 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...> –(должностное лицо);

Члены Комиссии: <...> –(должностное лицо);

<...> –(должностное лицо);

