

ООО «АСТ»

454080, Челябинская обл.,

г. Челябинск, ул. Либкнехта, д.2

РЕШЕНИЕ

по делу № 068/05/18-435/2021 о нарушении законодательства

Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена 20 июля 2021 года. Решение изготовлено в полном объеме 30 июля 2021 года.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель Гречишникова Е.А.,

члены: начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Мурзин К.И., специалист 1 разряда отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Елизарова М.С.,

рассмотрев дело № 068/05/18-435/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на ее получение,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России 19.05.2021 года в 9 часов 00 минут (вх. № 3239) по сетям электросвязи (электронной почте) на адрес: to68@fas.gov.ru с адреса gosdogovor2@ast-torgi.ru поступило рекламное предложение от Тендерного Центра «АСТ» следующего содержания: «Он-лайн курс 223-ФЗ. Видео курс 223-ФЗ. Тендерный Центр «АСТ» официальный представитель группы электронных торговых площадок. Екатеринбург +7(343) 344-69-73 Челябинск +7 (351) 2-777-560 Москва + (495) 150-50-49. Дистанционный курс. Проведение закупок 223-ФЗ с учётом требований 2021г. Выдаётся удостоверение о повышении квалификации. Он-лайн курс Видео курс. Ближайшая дата Онлайн курса – 26 Мая. Записывайтесь! прошедшие курс получают видео-записи. Курс 223-ФЗ содержит темы: - Дорожная карта закупки – регламент действий заказчика. – Положение о закупке и другие локальные документы. –Планирование и формирование начальной цены. – Техническое задание. Национальный режим. – Конкурентные и неконкурентные закупки. – Работа закупочной комиссии. Оценка заявок. _ Договор – содержание, заключение, исполнение. – Отчётность по результатам закупки. Нужен курс 44-ФЗ – тогда вам сюда. Выбирайте нужный формат обучения. Он-лайн курс консультации эксперта удалённо с доступом к видео в конце курса. он-лайн вебинары – 3 дня видео – по окончанию курса программа курса Подробнее. Видео курс старт обучения в любое время с доступом к видео урокам. можете приступать в любой

момент после оплаты курса программа курса Подробнее. Главный спикер курса _ <...>. –Эксперт-практик в сфере проведения закупок согласно 223-ФЗ. – Представитель электронной торговли. –Член общественной общероссийской организации «Гильдия отечественных закупщиков и специалистов по закупкам и продажам». –Опыт преподавания в сфере закупок: Москва, Санкт-Петербург, УрФО, СФО. Выдаётся Удостоверение о повышении квалификации в сфере закупок 223-ФЗ. Тендерный Центр «АСТ» официальный представитель группы электронных торговых площадок. Москва +7 (495) 150-50-49 Екатеринбург +7 (343) 344-69-73 Челябинск +7 (351) 2-777-560. Вы получили данную рассылку, так как являетесь поставщиком и проходили регистрацию сайте ЕИС и на электронной торговой площадке по госзакупкам. Если Вы получили данное письмо по ошибке и не хотите больше получать рассылку, то можете отписаться от рассылки. Чтобы отписаться от этой рассылки, перейдите по ссылке».

Тамбовское УФАС России предварительного согласия на получение указанной рекламы не давало в связи с чем в отношении ООО «АСТ» возбуждено дело по признакам нарушения законодательства о рекламе.

ООО «АСТ» в письменных пояснениях от 15.06.2021 (вх. № 4156) указало, что Общество является официальным партнерским учебным центром и представителем ряда электронных торговых площадок. Государственные заказчики, включая Тамбовское УФАС России для проведения закупок в процессе размещения обязаны пройти аккредитацию через сайт ЕИС, где размещают свои официальные контактные данные организации (в т.ч. адрес электронной почты). Поскольку адрес электронной почты был размещен на сайте закупок ЕИС, а также на электронных торговых площадках в качестве контактной информации, в Тамбовское УФАС России было направлено рассматриваемое предложение. Кроме того, в письме содержалось указание на возможность отписаться от рассылки. Дополнительно письмом от 28.06.2021 № 44/2021 (вх. № 4440 от 28.06.2021) ООО «АСТ» обращает внимание, что рекламное сообщение было индивидуальным.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи", абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации; электросвязь - любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

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

Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

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

Таким образом, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Согласие от абонента может быть получено в любой форме и порядке, которые, однако, должны предусматривать какой-либо способ фиксации факта получения такого согласия.

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

распространенной без предварительного согласия абонента.

Тамбовское УФАС России предварительного согласия на получение указанной рекламы не давало.

Таким образом, рассматриваемая реклама с предложением товаров производства ООО «АСТ» поступившая посредством по сетям электросвязи (электронной почте) 19.05.2021 года в 9 часов 00 минут без предварительного согласия адресата, не соответствует требованиям части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Комиссия отмечает, что информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным абонентам.

В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный номер лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенного смс-сообщения.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

Таким образом, указанная реклама в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе является ненадлежащей.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей.

Распространение рассматриваемого сообщения осуществлено ООО «АСТ».

Таким образом, ООО «АСТ» является рекламораспространителем данной рекламы.

Распространение рекламы прекращено.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1

статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 42-48 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 г. № 1922, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу услуг ООО «АСТ», поступившую 19.05.2021 года в 9 часов 00 минут (вх. № 3239) по сетям электросвязи (электронной почте) на адрес: to68@fas.gov.ru с адреса gosdogovor2@ast-torgi.ru.

2. Предписание не выдавать, в связи с прекращением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновного лица.

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

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии: К.И. Мурзин

М.С. Елизарова

Исп. Елизарова Мария Сергеевна, т. (4752) 72-93-54