

РЕШЕНИЕ по делу №
055/05/18-42/2023

14 февраля 2023 года
Омск

город

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – ()

члены Комиссии: ()

рассмотрев материалы дела № 055/05/18-42/2023 по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Интернет решения», адрес: 123112, г. Москва, наб. Пресненская, д. 10, помещ. 1 эт. 41 комн. 6, ИНН 7704217370, ОГРН 1027739244741 (далее – ООО «Интернет решения», Общество) рекламы, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-

ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя, законного представителя ООО «Интернет решения», извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России поступило обращение гражданина по факту распространения рекламы посредством направления 27.11.2022 и 01.12.2022 с адреса электронной почты () на его адрес электронный почты () писем следующего содержания:

- *«МЕГА розыгрыш квартира в Москве и еще 1000 призов Участвуйте в Мега розыгрыше. С 1 по 31 декабря оформляйте и оплачивайте онлайн заказы на сумму от 500 рублей. За каждые 500 рублей вы получите билет для участия в розыгрыше. Чем больше билетов, тем выше ваши шансы выиграть квартиру в Москве, iPhone 13, MacBookAir, телевизор, подписку 2023 часа в онлайн –кинотеатре KION или любой другой из 100 призов»;*
- *«Новый день-Новые скидки до 90% Черная пятница продолжается! Успей купить любимые товары по суперценам. Нереально выгодно сейчас».*

Указанные письма сопровождалось изображениями товаров, предлагаемых к приобретению на сайте OZON.

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 - это 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 - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи,

обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена посредством электронных писем на электронный ящик, направлена на привлечение внимания к сайту OZON и реализуемым с помощью его товарам.

По утверждению заявителя реклама распространялась без его согласия на ее получение.

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 именно на рекламодателе возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы (часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с Правилами продажи товаров физическим лицам, размещенным на сайте www.ozon.ru (далее - Правила), а также содержащихся в письмах информации, их отправителем является ООО «Интернет решения» (пункт 1.1.4 Правил).

Определением от 17.01.2023 Омским УФАС России в отношении Общества возбуждено дело № 055/05/18-42/2023 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», заседание Комиссии назначено на 14.02.2023.

На Определение Омского УФАС России Обществом представлена информация (вх. № 1153/23 от

06.02.2023): *«По данному факту ООО «Интернет Решения» сообщает следующее.*

Пользователь с электронной почтой () зарегистрирован на сайте ozon.ru.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ распространение 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.

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...

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 () была направлена рекламная рассылка. Узнав об указанной ошибке, ООО «Интернет решения незамедлительно устранил нарушения и отменил рассылку.

Вышеизложенное свидетельствует об отсутствии в действиях ООО «Интернет Решения» намеренного нарушения законодательства о рекламе (статья 18 ФЗ «О рекламе»)

Изучив имеющиеся материалы дела, Комиссия установила следующее.

Факты поступления писем на адрес электронной почты () подтверждены представленными заявителем скриншотами и не оспариваются ООО «Интернет решения».

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 18 Федерального 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.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

Бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламораспространителе, при этом, заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

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.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя (Постановление пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из письменных пояснений Общества, в соответствии с Условиями, пройдя процедуру верификации, клиент соглашается с получением от «ООО «Интернет решения» сообщений рекламного характера в форме смс-сообщений, пуш-

уведомлений, электронной почты и т.п. Клиент вправе отказаться получать сообщения рекламного характера посредством изменения настроек подписки в соответствующем разделе Личного кабинета в любое время (пункт 1.1.4 Условий).

В случае возникновения вопросов клиент должен обратиться в Контактный Центр Ozon или Службу по работе с Клиентами Продавца по телефону, по адресу help@ozon.ru, либо через чат с Ozon или Продавцом в Личном кабинете (пункт 6.5.2 Условий).

Как следует из материалов дела, заявителем представлена переписка со Службой по работе с клиентами OZON (далее - Служба), из которой следует, что заявитель посредством изменения настроек в Личном кабинете отключил рассылку рекламы на свой адрес электронной почты, при этом реклама продолжала распространяться, о чем он уведомил сотрудников Службы.

23.09.2022 в 10:09 часов сотрудник Службы сообщил, что *«теперь рассылка больше не будет приходить...»*.

Вместе с тем на адрес электронной почты заявителя 27.11.2022 и 01.12.2022 поступили письма, содержащие рекламу сайта OZON.

ООО «Интернет решения» пояснило, что обстоятельством, послужившим поводом для направления рекламной информации заявителю, являлся технический сбой.

Таким образом, у ООО «Интернет решения» отсутствовало согласие клиента (адрес электронной почты () рекламы на ее получение на момент ее направления 27.11.2022 и 01.12.2022.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»). Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из определений, данных пунктами 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Интернет решения» является и рекламодателем, и рекламораспространителем.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» ответственность несет рекламораспространитель.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к выводу о нарушении ООО «Интернет решения» части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы посредством направления писем на адрес электронной почты ().

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

В силу пункта 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ООО «Интернет решения» указало, что в настоящее время реклама на адрес электронный () не распространяется.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Интернет решения» (ИНН 7704217370, ОГРН 1027739244741), выразившиеся в распространении 27.11.2022 и 01.12.2022 рекламы посредством направления писем на адрес электронный почты (), нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Интернет решения» не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 17.02.2023.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.