

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 076/05/18-225/2024

«05» апреля 2024 года г. Ярославль

Изготовлено в полном объеме «12» апреля 2024 года

Комиссия Межрегионального управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области и Костромской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии — заместитель руководителя Шушкова А.С.,

члены Комиссии: главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Солодяшкин С.Д., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Козырева М.А.,

рассмотрев материалы дела 076/05/18-225/2024 относительно распространения рекламы по сетям электросвязи с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, с участием посредством ВКС представителя ООО «КОТ» <...>, по доверенности от 20.02.2024 г. б/н

УСТАНОВИЛА:

В Ярославское Межрегиональное УФАС России (далее - Управление) 18 декабря 2023 года (вх. №5095-ЭП/23) поступило обращение, относительно распространения 4 рекламных сообщений от Общества с ограниченной ответственностью «Котельное оборудование и трубопроводы» (далее - ООО «КОТ») (ИНН 5252034092, ОГРН 1135252004800, 606137, Нижегородская область, Павловский район, деревня Лаптево, ул. Заводская, д. 1) с электронного адреса info@zavodkot.ru 24.10.2023 в 10:49, 08.11.2023 в 08:28, 21.11.2023 в 09:02 и 28.11.2023 в 08:39 на адрес электронной почты заявителя invest_finans@mail.ru с признаками нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Направленные тексты писем содержали следующую информацию:

1) 24.10.2023 г., тема письма «Соединительные детали трубопровода», содержание письма «СОЕДИНИТЕЛЬНЫЕ ДЕТАЛИ ТРУБОПРОВОДА в наличии более 15.000 штук <УЗНАТЬ БОЛЬШЕ>» Далее в письме следует каталог предлагаемой продукции с функциональной кнопкой «ЗАКАЗАТЬ».

2) 08.11.2023 тема письма «Сварные отводы, тройники, переходы и заглушки», содержание письма «СВАРНЫЕ ДЕТАЛИ ТРУБОПРОВОДОВ СРОК ИЗГОТОВЛЕНИЯ ОТ: 5 РАБОЧИХ ДНЕЙ <УЗНАТЬ БОЛЬШЕ>» Далее в письме следует каталог предлагаемой продукции с функциональной кнопкой «ЗАКАЗАТЬ».

3) 21.11.2024 тема письма «Опоры трубопроводов, пружины, и подвески в наличии», содержание письма: «ОПОРНО-ПОДВЕСНЫЕ СИСТЕМЫ срок изготовления от 3 рабочих дней <УЗНАТЬ БОЛЬШЕ>» Далее в письме следует каталог предлагаемой продукции с функциональной кнопкой «ЗАКАЗАТЬ».

4) 28.11.2024 тема письма «Заглушки и фланцы стальные в наличии», содержание письма: «ЗАГЛУШКИ И ФЛАНЦЫ БОЛЕЕ 17.000 В НАЛИЧИИ <УЗНАТЬ БОЛЬШЕ>» Далее в письме следует каталог предлагаемой продукции с функциональной кнопкой «ЗАКАЗАТЬ».

Каждое письмо содержало в себе название «КОТ», логотип общества, кнопки: «КАТАЛОГ КОНТАКТЫ ДОСТАВКА», а также кнопка «<БОЛЬШЕ ПРЕДЛОЖЕНИЙ>». Изображения 4-х сертификатов и предоставляемых услуг:

- МЕТАЛЛООБРАБОТКА: Мы представляем широкий спектр услуг металлообработки, которые помогут вам получить нужные металлические изделия для вашего проекта;
- ЛОГИСТИКА: Мы представляем комплекс услуг по организации доставки, по оптимальному маршруту с учетом всех особенностей груза и маршрута;
- РАЗРАБОТКА КМД: Завод КОТ осуществляет проектирование чертежей КМД, и изготовление по ним металлоконструкций любой сложности и минимальные сроки;
- АВТОМАТИЗАЦИЯ: На сегодняшний день внедрено регламентировано и автоматизировано 62 процесса: производство, отдел кадров, склад готовой продукции.

Далее следовал текст: «Это сообщение было отправлено invest_finans@mail.ru от ООО «КОТ» info@zavodkot.ru [Отписаться от рассылки](#).

Каждое письмо в конце содержало следующую фразу «Вы получили данную рассылку, так как являетесь клиентом или подписчиком. Далее кнопка «Отказаться от рассылки»

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, 16 февраля 2024 года по результатам рассмотрения обращения возбуждено дело № 076/05/18-225/2024 в отношении ООО «КОТ» по признакам нарушения п. 14 ч. 3 ст. 5, ст 8 и ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее — ФЗ «О рекламе»).

03 апреля 2024 года в ходе рассмотрения дела Комиссией, в связи с необходимостью предоставления ООО «КОТ» дополнительных доказательств, и в соответствии с п. 37 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, был объявлен перерыв до 11:30 05 апреля 2024 года.

05 апреля в 11:30 рассмотрение дела Комиссией продолжено. В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Из письменных пояснений (вх. № 232-ЭП/24) представителя ООО «КОТ» по доверенности <...> следует, что рассматриваемая рассылка не является рекламной, предназначена для определенного круга лиц, не имела цели продвижения на рынке.

В соответствии с п. 1 ст. 3 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.

Согласно Приказа ФАС России от 14 ноября 2023 г. № 821/23 «Об утверждении руководства по соблюдению обязательных требований «понятие рекламы» для признания информации рекламой необходимо ее соответствие признакам рекламы, перечисленным в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

При этом под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Распространенные ООО «КОТ» посредством электронной почты вышеперечисленные письма отвечают всем признакам рекламы: адресованы неопределенному кругу лиц, хотя и направлены по определенному списку, нацелены на продвижение объектов рекламирования (соединительные детали трубопровода, сварные отводы, тройники, фланцы, переходы и заглушки, опоры трубопроводов, пружины и подвески и т. д., а также услуги по металлообработке, логистике, разработке КМД, автоматизации), поддержание интереса к ООО «КОТ» и его продвижение на рынке.

Кроме того, каждое письмо содержало в себе кнопки «КАТАЛОГ», «УЗНАТЬ БОЛЬШЕ», «БОЛЬШЕ ПРЕДЛОЖЕНИЙ», что подтверждает желание ООО «КОТ» привлечь потенциального покупателя, вызвать у него интерес и к другой выпускаемой продукции.

Также в каждом рассматриваемом сообщении данная организация предлагала дополнительно к товарам воспользоваться их услугами по металлообработке, логистике, разработке КМД, автоматизации, что свидетельствует о продвижении на рынке ООО «КОТ» не только товаров, но и своих услуг.

Таким образом, рассматриваемые распространенные сообщения ООО «КОТ» являются рекламой.

Согласно ч. 1, п. 14. ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об объеме производства или продажи рекламируемого или иного товара.

Заявитель в своем обращении утверждает, что указанная реклама содержит в себе сведения об определенном количестве имеющегося в наличии того, или иного товара на складе рекламодателя, но данная информация не имеет своего подтверждения и отражения на его интернет-ресурсе, ввиду того, что там отсутствует справка о складских остатках. Выражения: «более 17 000 в наличии» и

«в наличии более 15.000 штук», косвенно говорит о размерах, объемах и производственных возможностях рекламодателя, придавая авторитета компании в глазах потребителя, вводит потребителя рекламы в заблуждение. Иными словами, указанная информация является недостоверными сведениями об ассортименте и о комплектации товаров, о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Однако заявителем запросы о количестве рекламируемой продукции на складах ООО «КОТ» не направлялись. Таким образом, доказательств недостоверности рекламы заявителем не представлено.

Представитель ООО «КОТ» по доверенности <...> в письменных пояснениях (вх. 4846-ЭП/24) сообщает, что оснований полагать о недостоверности направленной информации об объемах продукции заявителю не имеется. Поскольку заявитель не запрашивал сведений о количестве интересующего его товара на складе. Отсутствие информации о складских остатках на официальном сайте ООО «КОТ» не является доказательством недостоверности информации о количестве имеющихся в наличии деталей.

Комиссия рассмотрела, предоставленные ООО «КОТ» (вх. 5584-ЭП/24), ведомости остатков на складе по товарам: соединительные детали трубопроводов на 24.10.2023 (Склад СOT и СК № 1) и фланцы заглушки на 28.11.2023 (СК № 1).

В ходе рассмотрения установлено, что на дату рассылки рекламных сообщений 24.10.2024 и 28.11.2024 информация о количестве деталей соответствовала действительности, т. е. количество соединительных деталей трубопроводов составляло 18167 шт. (более 15 000 шт) и количество заглушек и фланцев составляло 17360 шт (более 17 000 шт.).

Таким образом, ООО «КОТ» своими действиями при распространении рассматриваемой рекламы не нарушило требований п. 14 ч. 3 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Также в ходе рассмотрения Комиссия установила, что на распространяемую рекламу ООО «КОТ» не применимы требования ст. 8 ФЗ «О рекламе».

Так как, к продаже товаров, реализуемых дистанционно, применяются требования Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 "О защите прав потребителей". Настоящий Закон регулирует отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами, владельцами агрегаторов информации о товарах (услугах) при продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг), устанавливает права потребителей на приобретение товаров (работ, услуг) надлежащего качества и безопасных для жизни, здоровья, имущества потребителей и окружающей среды, получение информации о товарах (работах, услугах) и об их изготовителях (исполнителях, продавцах), о владельцах агрегаторов информации о товарах (услугах), просвещение, государственную и общественную защиту их интересов, а также определяет механизм реализации этих прав.

Под потребителем понимается гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не

связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Также в статье 497 ГК РФ (часть 2) дано определение дистанционного способа продажи, в соответствии с которым договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, буклетов, проспектов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Поскольку предлагаемый ООО «КОТ» товар не применяется в быту, имеет промышленное значение, покупателями не могут выступать физические лица. Заявитель также обращался в ООО «КОТ» от имени юридического лица. Скриншот письма заявителя в ООО «КОТ» от 30 июня 2022 года имеется в материалах дела.

На официальном сайте (<https://zavodkot.ru/o-kompanii/>) ООО «КОТ» указан спектр области применения производимой продукции, а именно: ООО «КОТ» – надежная компания, осуществляющая производство и комплексные поставки металлоизделий для энергетической отрасли. Представлены крупные производственные объекты, на которых осуществляло поставку ООО «КОТ». Учитывая объемы поставляемой продукции, можно сделать вывод об оптовой продаже и сотрудничестве с юридическими лицами. Выдержка с сайта подтверждает данный вывод: «С сентября 2019 наша компания занимается комплектацией компании «РусВинил». Это совместное российско-бельгийское предприятие по производству поливинилхлорида (ПВХ). В срок до середины 2020 года было отгружено порядка 100 тонн нестандартных деталей трубопровода и трубной продукции 1-го исполнения на общую сумму более 20 млн. рублей.» Скриншот страниц официального сайта ООО «КОТ» <https://zavodkot.ru/> имеется в материалах дела.

Также представить ООО «КОТ» по доверенности <...> в ходе рассмотрения дела 03.04.2024 пояснил, что организация поставяет товар и оказывает услуги только юридическим лицам в силу специфики производимой продукции.

Таким образом, рассматриваемая реклама не является рекламой товаров при дистанционном способе их продажи и, следовательно, требования ст. 8 ФЗ «О рекламе» на нее не распространяются. Следовательно, ООО «КОТ» своими действиями при распространении рассматриваемой рекламы не нарушило требований ст. 8 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес

электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

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

Адрес электронной почты invest_finans@mail.ru принадлежит заявителю, в материалах дела имеется скриншот настроек аккаунта ГК ТЭК.

Заявитель в своем обращении (вх. №5095-ЭП/23) утверждает, что мотивированного согласия на получение рассылок рекламного характера им никогда данной компании не выражалось, в том числе конклюдентно.

Кроме того, в письме заявителя от 30.06.2022 в адрес ООО «КОТ» о поставке продукции после подписи указано о не согласии на получении рекламной рассылки. Скриншот письма имеется в материалах дела.

В пояснениях ООО «КОТ» (вх. № 232-ЭП/24) указывает, что адресат электронной почты invest_finans@mail.ru выразил свое согласие на получение рассылки, более того, адресат сам выразил волеизъявление на рассмотрение вопроса о поставке продукции, в связи с чем направление информации об ассортименте продукции являлось ответом на запрос адресата. Адресат с адресом электронной почты invest_finans@mail.ru путем направления запроса на поставку товаров на адрес электронной почты ООО «КОТ» - sales@zavodkot.ru, размещенной на сайте организации, выразил свое согласие с Пользовательским соглашением и просил рассмотреть вопрос о поставке продукции. Согласно условиям Пользовательского соглашения адреса электронной почты, полученные ООО «КОТ», могут использоваться для отправки пользователям сообщений, в том числе и рассылок с правом сообщать Субъекту персональных данных любую информацию коммерческого и (или) некоммерческого, информационного характера о товарах и услугах, предоставляемых ООО «КОТ».

В ходе рассмотрения дела установлено, что при направлении письма на сайте <https://zavodkot.ru/> пользователь должен дать свое согласие на обработку персональных данных, подписывая Пользовательское соглашение ООО «КОТ», в котором сказано, что «Адреса электронной почты, полученные Магазином, могут использоваться Магазином для отправки пользователям сообщений, в том числе и рассылок с правом сообщать Субъекту персональных данных любую информацию коммерческого и(или) некоммерческого, информационного характера о товарах и услугах предоставляемых Магазином. Пользователи Магазина всегда могут отписаться от получения таких рассылок в будущем через форму, указанную в отправленной рассылке(кнопка «Отказаться от рассылки»), и(или) сообщив на адрес sales1@zavodkot.ru».

Вместе с тем, представленное обществом согласие получение рекламных сообщений в качестве подтверждения надлежащего получения согласия, не может быть принято во внимание по следующим основаниям.

Буквальное толкование положений Закона о рекламе позволяет сделать вывод о том, что согласие абонента на получение рекламы должно быть выражено явно, а

обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя. Согласие должно быть оформлено таким образом, чтобы можно было однозначно установить и достоверно подтвердить волеизъявление абонента на получение рекламной информации.

Указанное согласуется с правовой позицией, изложенной в п. 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012 г. № 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", из которой следует, что поскольку ФЗ «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.

Таким образом, при регистрации на сайте у пользователя отсутствует возможность отказаться от рекламной рассылки – необходимо совершать дополнительные действия для отказа от получения рекламы уже после такой регистрации.

Следовательно, пользователь не выражает волеизъявление на получение рекламы о поставке продукции.

На основании вышеизложенного, ООО «КОТ» направило рассматриваемые рекламные сообщения на адрес электронной почты заявителя без его согласия, а следовательно, нарушило требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

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

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований ст. 18 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из материалов дела однозначно следует, что рекламодателем рассматриваемых сообщений 24.10.2023 в 10:49, 08.11.2023 в 08:28, 21.11.2023 в 09:02, 28.11.2023 в 08:39 на адрес электронной почты invest_finans@mail.ru является ООО «КОТ» (ИНН 5252034092, ОГРН 1135252004800, 606137, Нижегородская область, Павловский район, деревня Лаптево, ул. Заводская, д. 1).

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «КОТ» 24.10.2023 в 10:49, 08.11.2023 в 08:28, 21.11.2023 в 09:02 и 28.11.2023 в 08:39 с электронного адреса info@zavodkot.ru на адрес электронной почты invest_finans@mail.ru заявителя с нарушением требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», поскольку рекламные сообщения были направлены без согласия заявителя.

2. Выдать предписание ООО «КОТ» об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Прекратить дело в части касающейся нарушений требований п. 14. ч. 3 ст. 5, ст. 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в связи с отсутствием их в действиях ООО «КОТ» при распространении рекламных сообщений 24.10.2023 в 10:49, 08.11.2023 в 08:28, 21.11.2023 в 09:02 и 28.11.2023 в 08:39 с электронного адреса info@zavodkot.ru на адрес электронной почты заявителя invest_finans@mail.ru.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского межрегионального УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении физического лица.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

Председатель комиссии

А.С. Шушкова

Члены комиссии

С.Д. Солодяшкина

М.А. Козырева

Исп.Козырева М.А.

тел.8 (4852)72-93-01, вн.076-106