

Н М.А.

## **РЕШЕНИЕ**

### **по делу №010/05/18-610/2023**

27 декабря 2023 года  
Петрозаводск

г.

Резолютивная часть решения объявлена 25 декабря 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме 27 декабря 2023 года.

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

– заместитель руководителя Карельского УФАС России, председатель комиссии;

- начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

– главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии,

рассмотрев дело №010/05/18-610/2023, возбужденное в отношении ООО «Сервис Монро Арт» () по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 года №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламной информации в социальной сети ВКонтакте путем рассылки сообществом ООО «Сервис Монро Арт» сообщений гр.НМ.А. без его предварительного согласия на получение такой информации, в отсутствие надлежащим образом уведомленных лиц, участвующих в деле,

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Карельского УФАС России поступило заявление Н МА (вх. №4024-

ЭП/23) по факту поступления со страницы группы социальной сети ВКонтакте «Портреты на холсте/Монро Арт» (<https://vk.com/poluchitsja>) на его личную страницу () посредством сообщений рекламы следующего содержания:

*30.05.2023 в 15 часов 02 минуты: «Не опоздай! Скидка 54%. Только сегодня действует предложение — портрет размером 50x70 за 2.490 Р (Вместо 5.350 Р) + бесплатное покрытие лаком в подарок. Твой ключ «Максим» Напиши его в ответ на это сообщение, чтобы разблокировать доступ к акции».*

*24.06.2023 в 13 часов 53 минуты: «!!Для активации сертификата остался всего 1 день! Здравствуй! На связи Ваш личный менеджер! Напоминаю о том, что у Вас имеется сертификат, который вы можете потратить на новые заказы. Первую часть (2.500 Р) можно активировать сегодня, иначе он сгорит. Именно поэтому, я предлагаю Вам заказать портрет 50x70 всего за 2.960 Р (Вместо 5.460 Р) и получить бесплатное покрытие лаком. Подскажите, пожалуйста, сможете отправить фотографию, чтобы мы приступили к работе?»*

*29.06.2023 в 14 часов 37 минут: «Максим, как мне быть? Я стараюсь изо всех сил. Но до плана выполнения продаж еще 5 заказов...Все мои коллеги далеко впереди, а я так сильно боюсь, что меня уволят как худшего менеджера... Я не могу этого допустить...Давайте договоримся: я отдам портрет 50x70 в рассрочку за 830 р/мес. Мне правда очень-очень нужны заказы...Максим, может, Вам придется предложение по душе? Я уже не знаю, что еще придумать...напишите мне, я буду ждать...».*

По мнению заявителя, указанные действия сообщества «Портреты на холсте/Монро Арт» в социальной сети ВКонтакте нарушают его права. К заявлению приложены скриншоты рекламных сообщений, направленных сообществом.

Рассмотрев заявление, Управление установило, что сообщество «Портреты на холсте/Монро Арт» зарегистрировано в социальной сети ВКонтакте по адресу <https://vk.com./poluchitsja>. На странице сообщества указан телефон для связи +7 (800), а в разделе «подробная информация» указан телефон горячей линии +7 (800).

Согласно информации, размещенной в сети «Интернет», номер телефона +7 (800) принадлежит номерной емкости ПАО «Мегафон», номер телефона +7 (800) - ПАО «Ростелеком».

В адрес ПАО «Мегафон» был направлен запрос о предоставлении документов и информации в отношении абонента с номером телефона.

01.08.2023 ПАО «Мегафон» предоставило письменные пояснения, из содержания которых следует, что номер телефона выделен ООО «Манго Телеком».

В адрес ПАО «Ростелеком» был направлен запрос о предоставлении

документов и информации в отношении абонента с номером телефона.

02.08.2023 ПАО «Ростелеком» предоставило письменные пояснения, из содержания которых следует, что номер телефона выделен ООО «Манго Телеком».

В адрес ООО «Манго Телеком» был направлен запрос о предоставлении документов и информации в отношении абонента, которому выделены телефонные номера.

Отвечая на запрос Карельского УФАС России, письмом от 01.09.2023 №2594 (вх.от 18.09.2023 №5388/23) ООО «Манго Телеком» пояснило, что абонентские номера выделены ООО «Сервис Монро Арт» на основании договора на оказание услуг связи посредством принятия публичной оферты, заключенного между ООО «Манго Телеком» и ООО «Сервис Монро Арт».

При этом ООО «Манго Телеком» отметило, что в случае распространения рекламы с использованием выделенного телефонного номера, ответственность за указанные действия лежит на абоненте.

Согласно пункту 17.6 Условий оказания услуг связи ООО «Манго Телеком» (далее - Условия), абонент не должен злоупотреблять правами, предоставленными ему по договору, в том числе не использовать услуги для совершения противоправных действий.

В соответствии с пунктом 17.7 Условий абоненту запрещено распространять рекламу с использованием услуг Оператора без 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.

В адрес ООО «В Контакте» был направлен запрос о предоставлении информации по факту осуществления вышеуказанных рассылок.

11.10.2023 ООО «В Контакте» предоставило письменные пояснения, из содержания которых следует, что ООО «В Контакте» является владельцем сайта Социальной сети ВКонтакте (далее - Сайт), предназначенного для общения пользователей, поддержания связи со старыми и новыми друзьями (социальная сеть).

Условия использования Сайта, а также правила и обязанности пользователей и администрации Сайта определяются Правилами пользования сайтом ВКонтакте (далее - Правила).

При регистрации на Сайте пользователи принимают Правила, права и обязанности, связанные с использованием и функционированием Сайта, самостоятельно несут ответственность за их нарушение. Так же Правила устанавливают, что в процессе использования Сайта пользователь обязан

соблюдать положения действующего законодательства Российской Федерации, Правил и иных специальных документов администрации сайта (пункт 6.1 Правила).

В соответствии с пунктом 5.13.7 Правил пользователь несет ответственность за свои действия, связанные с созданием и администрированием сообществ в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, международными правовыми актами и Правилами. Администрация сайта предоставляет лишь техническую возможность, самостоятельно не иницирует размещение информации на Сайте, не выбирает получателей информации, не участвует в формировании страниц Сайта, в момент размещения информации пользователями Сайта не знает и не имеет возможности знать (в том числе технической), нарушает ли такое размещение охраняемые законом права и интересы третьих лиц, не контролирует и не несет ответственности за действия или бездействие любых лиц в отношении пользователя Сайта или формирования и использования страниц Сайта.

В данном случае имело место получение пользователем персональной страницы по адресу сообщения от сообщества посредством функционала Сайта «Сообщения». Данный функционал позволяет осуществлять обмен сообщениями как между пользователями, так и между пользователями и сообществами, на которые подписаны пользователи. Передача пользователями информации посредством данного функционала осуществляется на безвозмездной основе без участия ООО «В Контакте», не проходит предварительную модерацию (цензуру, согласование) со стороны администрации Сайта. Таким образом, ООО «В Контакте» и пользователем, направившем информацию от имени сообщества, отсутствуют договорные отношения по оказанию рекламных услуг.

Согласно сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, ХБ И является единственным учредителем и генеральным директором ООО «Сервис Монро Арт» ()

В целях всестороннего и объективного рассмотрения поступившего заявления Н М.А. в адрес ООО «Сервис Монро Арт» был направлен запрос от 16.08.2023 №КБ/3051/23, согласно которому обществу надлежало в трехдневный срок со дня получения запроса представить ряд документов и сведений, однако, каких-либо пояснений и документов ООО «Сервис Монро Арт» не представило.

С учетом вышеизложенных обстоятельств, по результатам рассмотрения заявлений, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и с пунктами 20, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, далее – Правила №1922) определением от 02.10.2023 «О возбуждении дела №010/05/18-610/2023

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 02.11.2023.

В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, к участию в рассмотрении дела привлечено ООО «Сервис Монро Арт».

В соответствии с определением от 02.10.2023 ООО «Сервис Монро Арт» надлежало предоставить письменные пояснения по существу вменяемого нарушения, а также любую иную информацию, способную оказать влияние на принятие решения по существу рассматриваемого заявления. Вместе с тем к установленному сроку запрошенные документы представлены не были, более того, Карельским УФАС России установлено, что заказная почтовая корреспонденция, включающая в себя вышеупомянутое определение, получена не была.

На основании изложенного, 02.11.2023 было вынесено определение «Об отложении рассмотрения дела №010/05/18-610/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и продлении срока его рассмотрения».

Направленное заказной почтовой корреспонденцией в адрес ООО «Сервис Монро Арт» определение от 02.11.2023 возвращено в связи с истечением срока хранения (трек номер 18501087008150).

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, комиссия Карельского УФАС России приходит к следующему.

В соответствии со статьей 1 ФЗ «О рекламе» его целями являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В статье 3 ФЗ «О рекламе» определены основные понятия. Так, реклама - это 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; объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи,

обмена или иного введения в оборот; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Вышеуказанная информация, распространенная посредством сообщений в сообществе в социальной сети ВКонтакте направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования в данном случае является деятельность по изготовлению и продаже портретов, осуществляемая ООО «Сервис Монро Арт».

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

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 15 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, что согласно части 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 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. Ввиду того, что Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

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

Исходя из определения, содержащегося в статье 3 ФЗ «О рекламе», а также с учетом полученных в ходе проведенного расследования документов, именно ООО «Сервис Монро Арт» является рекламодателем

рассматриваемой рекламы.

Таким образом, обязанность доказывать наличие согласия на получение рекламы возложена на ООО «Сервис Монро Арт».

Заявитель указывает на отсутствие своего согласия на рассылку рекламы, доказательств обратного ООО «Сервис Монро Арт» представлено не было.

Сведения о распространении в настоящее время рекламы НМ.А. в материалах дела отсутствуют, что свидетельствует о нецелесообразности выдачи предписания.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил №1922, комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу следующего содержания:

*30.05.2023 в 15 часов 02 минуты: «Не опоздай! Скидка 54%. Только сегодня действует предложение — портрет размером 50x70 за 2.490 Р (Вместо 5.350 Р) + бесплатное покрытие лаком в подарок. Твой ключ «Максим» Напиши его в ответ на это сообщение, чтобы разблокировать доступ к акции».*

*24.06.2023 в 13 часов 53 минуты: «!!Для активации сертификата остался всего 1 день! Здравствуйте! На связи Ваш личный менеджер! Напоминаю о том, что у Вас имеется сертификат, который вы можете потратить на новые заказы. Первую часть (2.500 Р) можно активировать сегодня, иначе он сгорит. Именно поэтому, я предлагаю Вам заказать портрет 50x70 всего за 2.960 Р (Вместо 5.460 Р) и получить бесплатное покрытие лаком. Подскажите, пожалуйста, сможете отправить фотографию, чтобы мы приступили к работе?»*

*29.06.2023 в 14 часов 37 минут: «Максим, как мне быть? Я стараюсь изо всех сил. Но до плана выполнения продаж еще 5 заказов...Все мои коллеги далеко впереди, а я так сильно боюсь, что меня уволят как худшего менеджера... Я не могу этого допустить...Давайте договоримся: я отдам портрет 50x70 в рассрочку за 830 р/мес. Мне правда очень-очень нужны заказы...Максим, может, Вам придется предложение по душе? Я уже не знаю, что еще придумать...напишите мне, я буду ждать...».*, распространённую ООО «Сервис Монро Арт» в социальной сети ВКонтакте путем рассылки сообщений от сообщества «Портреты на холсте/Монро Арт» в аккаунт гр.НМ.А. ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе»;

2. Признать ООО «Сервис Монро Арт» (), распространявшее рассмотренную рекламу, нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

Председатель Комиссии

Члены комиссии: