

Заявитель

<...>

Ответчик:

ООО «Карбас»

ул. Мясницкая, д. 22, стр. 1, кв. 14, Москва, 101000

РЕШЕНИЕ по делу № 078/05/18-613/2022

07 июля 2022 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...>

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 078/05/18-613/2022, возбужденное по признакам нарушения ООО «Карбас» (ИНН 9701125815, ОГРН 1197746037620, адрес местоположения: 101000, Москва, ул. Мясницкая, д. 22, стр. 1, кв. 14) требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы, без согласия ее получателя. Спорная реклама поступила 17 февраля 2022 в 20:01 на абонентский номер заявителя <...> посредством отправки смс-сообщения в мессенджере WhatsApp от абонента с номером <...>.

в отсутствии: - заявителя (согласно обращению);

- законного представителя ООО «Карбас»;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе из ФАС России поступило обращение физического лица, относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») рекламы поступившей на абонентский номер заявителя 17 февраля 2022 в 20:01 посредством отправки смс-сообщения в мессенджере WhatsApp от абонента с номером <...>.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

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

Заявитель указывает, что не давал согласия на получение рекламных звонков, поступивших на его абонентский номер.

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос в ПАО «ВымпелКом» о предоставлении информации о лице, которому предоставлен абонентский номер <...>.

Исходя из поступивших от ПАО «ВымпелКом» документов и материалов в Санкт-Петербургское УФАС России, рекламораспространителем указанных звонков рекламного характера является ООО «Карбас» (ИНН 9701125815, ОГРН 1197746037620, адрес местоположения: 101000, Москва, ул. Мясницкая, д. 22, стр. 1, кв. 14).

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

Признание конкретного лица рекламораспространителем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Определением Санкт-Петербургского УФАС от 20.05.2022 исх. № 78/11869/22 в отношении ООО «Карбас» возбуждено производство по делу № 078/05/18- 613/2022 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № 078/05/18- 613/2022 назначено на 20.06.2022 в 11 часов 00 минут в системе видеоконференцсвязи (далее ВКС).

20.06.2022 на рассмотрение дела № 078/05/18- 613/2022 в режиме ВКС законный представитель ООО «Карбас» не явился.

Ходатайств от ООО «Карбас» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

На рассмотрении дела присутствовал заявитель.

20.06.2022 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения

дополнительных доказательств.

Определением от 22.06.2022 исх. № 78/14798/22 срок рассмотрения дела продлен до 20 августа 2022 года.

Определением от 22.06.2022 исх. № 78/14800/22 рассмотрение дела отложено на 07.07.2022 на 11 часов 00 минут.

07.07.2022 на рассмотрение дела № 078/05/18- 613/2022 в режиме ВКС заявитель (согласно обращению) и законный представитель ООО «Карбас» не явились.

Ходатайств от заявителя и ООО «Карбас» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 № ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона «О рекламе», поскольку не позволяет подтвердить волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя....».

В материалах дела № 078/05/18- 613/2022 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение смс-сообщений рекламного характера от ООО «Карбас».

Волеизъявление абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя, а именно ООО «Карбас», не выражено.

На основании вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама была распространена с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время в Санкт-Петербургском УФАС России отсутствует документальное подтверждение устранения ООО «Карбас» допущенных нарушений законодательства о рекламе, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи обществу предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссия, изучив материалы дела, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Карбас» (ИНН 9701125815, ОГРН 1197746037620, адрес местоположения: 101000, Москва, ул. Мясницкая, д. 22, стр. 1, кв. 14) 17.02.2022 в 20:01 на абонентский номер заявителя +7(952)482-45-28, без его согласия, посредством отправки смс-сообщения в мессенджере WhatsApp от абонента с номером <...>, поскольку в ней нарушены требования установленные частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. Признать в действиях рекламораспространителя: ООО «Карбас» (ИНН 9701125815) нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе», которое выразилось в распространении рекламы по сетям электросвязи без согласия ее получателя.

3. Выдать рекламораспространителю ООО «Карбас» (ИНН 9701125815), предписание об устранении допущенных нарушений, указанных в п. 2 настоящего решения.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Карбас» (ИНН 9701125815) дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 12 июля 2022 года.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>