

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/18-30/2023

15 февраля 2023 г. г. Смоленск

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

заместитель  
председателя  
Комиссии: <...>, заместитель руководителя Смоленского УФАС России,  
<...>., начальник отдела антимонопольного контроля и  
рекламы Смоленского УФАС России,  
члены Комиссии: <...>., главный специалист-эксперт отдела антимонопольного  
контроля и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 067/05/18-30/2023, возбужденное по признакам нарушения требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения рекламы посредством использования сетей электросвязи путем направления e-mail-сообщения без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя – <...> Н.А. и лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «<...>» (далее - Общество), извещенных в установленном порядке о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Смоленского УФАС России поступило заявление гр. <...> Н.А. (вх. от 22.12.2022 № 546ф), в котором сообщается о факте поступления на электронную почту <...>@mail.ru 21.12.2022 в 15:12 электронного e-mail-сообщения, содержащего рекламу ООО «<...>» (ИНН <...>; ОГРН <...>), с темой письма: «Возможно у Вас появились новые заявки на поставку деревянных поддонов?» от отправителя «Кирилл Федотовских» с электронной почты <377@ruspoddon.ru> с информацией рекламного характера об операторе оборотных деревянных поддонов Компании «Интер Снаб» следующего содержания:

**«ООО ИНТЕР СНАБ. День добрый.**

*Компания «Интер Снаб» является оператором оборотных деревянных поддонов на территории России и в г. Екатеринбурге.*

*На рынке деревянных поддонов наша компания работает с 2017 года.*

*За это время мы зарекомендовали себя как надежные партнёры, способные удовлетворить потребности самых требовательных клиентов.*

*Есть опыт обслуживания федеральных заводов производителей, гарантируем нашим партнёрам высокий уровень обслуживания, стабильное исполнение взятых на себя обязательств учитывая индивидуальный подход к каждому партнёру.*

*Мы работаем с такими компаниями как: X5 Group, ООО Лента, АО "Тандер", АО АБ ИНБЕВ ЭФЕС, ООО "НЕСТЛЕ РОССИЯ", ООО "ПепсиКо Холдингс", Балтика, Русагро*

Наименование	Размер, мм	Цена с НДС, руб.
Поддон б/у деревянный г\п до 2.5 т. (ГОСТ)	1200*800	от 340
Поддон деревянный г\п до 1.5 т. (ТУ)	1200x800	от 170
Поддон деревянный г/п до 800 кг (ТУ4, Ф обл)	1200x800, 1200x1000	от 120

Почему выбирают работать с нами:

1. Мы готовы обеспечить вам постоянные поставки поддонов без перебоев,
2. У нас склады г. Екатеринбург, г. Пермь, Челябинск, г. Уфа, Тюмень, г. Самара, г. Омск, г. Новосибирск, Московская область,
3. Мы работаем с НДС и с ЭДО, являемся честными налогоплательщиками,
4. Обменяем брак и не соответствующие поддоны,
5. Отгрузка от 100 шт., г. Екатеринбург, по области от 300 шт.
6. У нас есть свой транспорт так что перебоев с поставками не будет,
7. Мы готовы обеспечить доставку к вам на склад в удобное для вас время.
8. Готовы выкупить у Вас поддоны».

В теле e-mail-сообщения содержались следующие контактные данные: «С уважением к Вам и Вашему бизнесу. Ваш персональный менеджер Колосова Альбина ООО "Интер Снаб" тел: 8(343) 239-41-51; моб.: 8 (993)-666-71-45; e-mail: 333@ruspoddon.ru; <https://ruspoddon.ru/> (перейти на сайт).

Вы получили это письмо, так как являетесь клиентом нашей компании. Если вы не хотите больше получать наши письма, нажмите [сюда](#)».

Поступление указанной рекламы на электронную почту <...>@mail.ru подтверждается представленными в Смоленское УФАС России заявлением с пересылаемым электронным сообщением и служебным заголовком рекламного письма, содержащие текст рассматриваемой рекламы, а также сведения о дате и времени поступления рекламы, ее отправителе и получателе.

В заявлении указано, что заявитель не давал рекламораспространителю своего согласия на получение сообщений рекламного характера по электронной почте, не сообщал **рекламораспространителю** свой адрес электронной почты, никогда не пользовался услугами **рекламораспространителя, а о рекламораспространителе узнал исключительно из рекламного письма, направленного ему без его согласия.**

По результатам рассмотрения заявления Смоленским УФАС России 20.01.2023 в отношении Общества возбуждено дело № 067/05/18-30/2023, которое назначено к рассмотрению на 15.02.2023.

Комиссия в ходе рассмотрения дела, с учетом полученных в ходе проверки по обращениям Заявителя документов, установила следующее.

Как указано выше, заявителю 21.12.2022 на электронную почту <...>@mail.ru поступило электронное e-mail-сообщение от отправителя «Кирилл Федотовских» с электронной почты <377@ruspoddon.ru> с информацией рекламного характера об операторе оборотных деревянных поддонов Компании «Интер Снаб».

По официальным данным Whois сервиса доменное имя «ruspoddon.ru» (дата создания 2020.03.02), указанное во второй части электронного адреса 377@ruspoddon.ru, зарегистрировано на ООО «<...>» (ИНН <...>), то есть Обществу является администратором данного домена.

В соответствии с пунктом 15 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» доменное имя – обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет». Владелец сайта в сети «Интернет» - лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети «Интернет», в том числе порядок размещения информации на таком сайте.

Владелец (администратор) домена с соответствующим именем отвечает за любые действия, совершенные с использованием такого домена, в том числе за направление с его использованием электронных сообщений (Постановление Верховного Суда Российской Федерации от 24.04.2015 № 305-ФД15-2693).

ООО «<...>» сообщило (исх. от 13.12.2022), что 21.12.2022 непосредственно от имени Общества на адрес электронной почты <...>@mail.ru было направлено одно конкретное и адресное коммерческое предложение с указанием конкретных модификаций продукции за конкретную цену, с указанием способа доставки этой продукции; сведения об адрес электронной почты Получателя был получен из *открытого источника* в сети Интернет на сайте <https://basis.myseldon.com>, где вышеуказанный адрес был обозначен как контакт юридического лица, которому и было адресовано коммерческое предложение Общества. Направление сообщения не было совершено с целью причинения какого-либо вреда получателю, а также направлено единожды, иной переписки не велось.

Seldon.Basis – это информационно-аналитический Сервис, который собирает и анализирует сведения о юридических лицах и предпринимателях из официальных источников (сервис используют для комплексной проверки поставщиков, заказчиков, клиентов и деловых партнеров). При этом, информация и данные о юридических лицах и индивидуальных предпринимателях, размещённые на сайте <https://basis.myseldon.com> информационной системы «Seldon.Basis» являются открытыми общедоступными государственными данными, включёнными в ЕГРЮЛ, ЕГРИП, ЕГРПО.

При этом согласно пункту 2 статьи 7 Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», установлено, что общедоступная информация может использоваться любыми лицами по их усмотрению при соблюдении **установленных федеральными законами ограничений** в отношении распространения такой информации. В соответствии со статьей 29 Конституции РФ каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и **распространять информацию любым законным способом**.

Согласно пунктам 1 - 3 статьи 3 Закона о рекламе:

- 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, 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Информация, распространенная отправителем «Кирилл Федотовских» с электронной почты 377@ruspoddon.ru на электронную почту Заявителя <...>@mail.ru 21.12.2022, отвечает всем признакам рекламы и позволяет определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: распространена посредством e-mail-сообщения; адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационных сообщений не представляется возможным установить, для кого именно созданы данные сообщения и на восприятие кого они направлены; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования, предоставляемого соответствующими рекламодателями, то есть направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – услугам в сфере деревянных поддонов, реализацию которых осуществляет ООО «<...>».

Согласно части 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. Рекламораспространитель, прежде чем направить какому-либо лицу рекламу по сетям электросвязи, должен удостовериться, что данное лицо выразило свое согласие на получение рекламы.

При этом в части 1 статьи 18 Закона о рекламе закрепляется презумпция отсутствия указанного согласия абонента или адресата, и именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказывать, что такое согласие было дано. Обязанность по получению согласия абонента и по

подтверждению наличия соответствующего согласия лежит на рекламодателе.

Как указано в пункте 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58, согласно части 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 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.

Буквальное толкование изложенных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламодателя. Требование законодателя относительно обязанности рекламодателя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов императивно и, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы. Соответственно, для приобретения законного права на направление абоненту рекламы лицо должно предварительно получить от потребителя явно выраженное согласие, а только потом осуществлять соответствующую рассылку.

Из содержания части 1 статьи 18 Закона о рекламе следует, что абонент должен совершить активное действие по выражению своего желания на получение рекламной информации от конкретных лиц по сетям электросвязи.

При этом сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражать соответствующее согласие.

Следовательно, у рекламодателя должно быть согласие на получение рекламы именно **абонента (адресата)**, а не **какого-либо иного лица**; факт возможного введения, если таковое имеет место быть, рекламодателя в заблуждение относительно достоверности сведений о номере телефона, адресе электронной почты, сам по себе, не свидетельствует об отсутствии нарушения законодательства о рекламе в случае распространения рекламы на адрес электронной почты или телефон лица, которое в действительности своего согласия не давало.

При этом именно рекламодатель должен предоставить доказательства наличия согласия получателя рекламы на её получение.

Согласия же Заявителя – <...> Н.А., пользователя электронного адреса <...>@mail.ru, на получение рекламы ООО «<...>» не представило.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, несет рекламодатель, под которым, согласно статье 3 Закона о рекламе, понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как указано выше, Общество не отрицает факт направления рассматриваемого в рамках настоящего дела рекламного сообщения, не отрицает факт отсутствия у него согласия на получение Заявителем от Общества рекламного сообщения, но указывает на адресность направленного коммерческого предложения и указание электронного адреса в открытых источниках Интернет. При этом, содержание e-mail-сообщения не позволяет сделать вывод о том, что оно адресовано конкретному лицу (коммерческое предложение третьему лицу).

Таким образом, рассматриваемая реклама, распространённая по сетям электросвязи на адрес электронной почты Заявителя без согласия абонента (Заявителя), является ненадлежащей, и нарушает требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

При этом, признание конкретного лица рекламораспространителем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий, осуществляющих таким лицом при распространении рекламы.

В рассматриваемом случае Комиссия – исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, приходит к выводу о том, что рекламораспространителем следует признать Общество, поскольку непосредственное доведение рассматриваемого рекламного сообщения до заявителя осуществил сотрудник Общества, который объективно действовал в интересах этого Общества.

В силу изложенных обстоятельств, на основании части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе несет ООО «<...>», как хозяйствующий субъект, осуществивший фактическое доведение рекламы до сведения заявителя посредством использования сетей электросвязи путём направления e-mail-сообщения на электронную почту <...>@mail.ru от отправителя «Кирилл Федотовских» с электронной почты 377@ruspoddon.ru без предварительного согласия на то абонента.

Учитывая информацию Общества о принятии мер, направленных на пресечение, устранение нарушений действующего законодательства о рекламе Российской Федерации, Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписаний лицу, в чьих действиях установлено нарушение положений Закона о рекламе.

При этом в случае выявления новых фактов распространения Обществом рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе заявитель не лишен возможности подать в антимонопольный орган новое заявление.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 - 48 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 распространённую ООО «<...>» (620102, <...>; ОГРН <...>

>; ИНН <...>) на электронную почту <...>@mail.ru посредством использования сетей электросвязи путём направления e-mail-сообщения от отправителя: «Кирилл Федотовских» с электронной почты 377@ruspoddon.ru рекламу от оператора Компании «Интер Снаб» по оборотной таре и переработке вторсырья; ООО «<...>» - нарушившим требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ООО «<...>» о прекращении нарушения законодательства о рекламе на электронную почту <...>@mail.ru не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

<...>