

ООО "Все и сразу"
160000, г. Вологда, ул. Пушкинская, д. 5а, оф.
20 pr@500600.ru

ООО "ПИЦЦАСОФТ"
160000, Вологодская обл., Вологда, ул.
Пушкинская, д. 5А, офис 19
juristpf35@gmail.com

Тихомиров О. Л. oleg_tihomirov@mail.ru
РЕШЕНИЕ по делу No 076/05/18-303/2023

«27» апреля 2023 года г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «15» мая 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по

рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления <...>.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы

<...>., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы

<...>.,

рассмотрев дело No 076/05/18-303/2023, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по обращению физического лица по факту

распространения рекламы с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в присутствии от ООО «Пицца Софт» - Мудель Д.В. (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

В Ярославское УФАС России поступило обращение (вх. No 413-ЭП/23 от 12.01.2023) по

факту распространения от «pizzafab» 28.12.2022 г. в 14:28 на номер +7-920-122-12-20 смс-

сообщения с рекламой следующего содержания: «Дарим вам 1000 бонусов!

Скидка до 20 % на

ВСЁ на пиццафабрика.рф» без согласия абонента на ее получение.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия

Ярославского УФАС

пришла к следующим выводам

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 No 38-

ФЗ рекламой является информация, распространяемая 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.

Рассматриваемая информация содержит все признаки рекламы: она направлена на

привлечение внимания к товарам общества, формирование и поддержание

интереса к данным

2023-5241 товарам, и, следовательно, эта информация является рекламной.

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.

ООО «Девино Телеком» представило пояснения (вх. № 2796-ЭП/23 от 01.03.2023), указало,

что общество предоставляет техническую возможность отправки смс-сообщений на основании

договора № ДТ-К/028359 от 01.05.2020 г., рекламораспространителем указанного сообщения

является ООО «Пицца Софт» (ИНН 3525380284).

ООО «Пицца Софт» пояснило (вх. № 2834-ЭП/23 от 01.03.2023), что согласие абонента на

получение рекламных рассылок содержится в пункте 12.1 Публичной оферты, в соответствии с

которым покупатель дает согласие на получение рекламы от продавца, оператора и/или

администратора и уполномоченных им лиц по сетям электросвязи, включая СМС-сообщения на

контактный телефон покупателя, путем осуществления прямых контактов с покупателем.

По мнению ООО «Пицца Софт», факт регистрации на сайте или в приложении, а также

факты оплаты заказов на сайте или в приложении однозначно указывают на волеизъявление

абонента на получение рекламных смс-сообщений.

Комиссия полагает, что доводы ООО «Пицца Софт» о наличии предварительного согласия

абонента на получение рекламы являются несостоятельными по следующим основаниям.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах

практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", указано, что

поскольку Закон 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 рекламораспространителя.

Сам факт регистрации на сайте или в приложении не подтверждает согласие на

получение
рекламы, поскольку отражает волеизъявление абонента исключительно на покупку
товаров
организации, при этом предусмотренное в оферте автоматически действующее
независимо от
волеизъявления абонента (или лица, действующего в его интересах) согласие на
получение
рекламы и порядок направления заявки на сайте вынуждает его (осознанно либо
неосознанно)
согласиться на получение смс-сообщений рекламного характера.
Согласие абонента на получение рекламы, выраженное любым способом, должно
четко
содержать волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от
конкретного
рекламораспространителя и должно быть зафиксировано каким-либо образом. В
случае отсутствия
таких доказательств реклама признается распространенной без
предварительного согласия
абонента.
Регистрация на сайте или в приложении не ставится в зависимость от дачи
согласия на
получение рекламы и не позволяет расценивать совершение лицом таких действий
как дачу им
своего согласия на получение рекламной рассылки, так как не соответствует его
фактическому
волеизъявлению. Согласие, указанное в Публичной оферте, навязано против воли
абонента.
Данное обстоятельство не позволяет признать дачу согласия на получение
рекламы
описанным выше способом в качестве добровольного волеизъявления. При
регистрации у
пользователя отсутствует возможность добровольного выбора, согласиться на
получение рекламы
или отказаться.
Добровольность волеизъявления означает, что лицо действительно без каких-либо
вынуждающих условий, желает и выражает свое согласие на получение рекламы,
даже при
наличии одновременной возможности отказаться.
Таким образом, указанные рекламные сообщения получены абонентом без его
согласия на
получение данной рекламы, что не соответствует требованиям, установленным в
части 1 статьи 18
ФЗ «О рекламе».
2023-5241 Согласно части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не допускается
использование сетей
электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и
(или) набора
абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания,
автоматической
рассылки).
Комиссия Ярославского УФАС России не усмотрела признаки массовой рассылки

сообщений, в связи с чем, в данном случае не содержится нарушение части 2 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Как следует из аудиозаписей, представленных заявителем, на которых зафиксированы звонки заявителя с абонентского номера 8-920-122-12-22 на номер 8-800-5-500-600, указанный в рекламе, оператор сообщил, что скидка 20 %, указанная в рекламе, предоставляется только через личный кабинет и только в виде списания бонусов.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствует информация о том, что скидка 20 %, указанная в рекламе, предоставляется только через личный кабинет и только в виде списания бонусов.

Следовательно, данная реклама содержит нарушения требований части 7 статьи 5, пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в соответствии со статьей 8 ФЗ «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких

товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер

записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный

регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве

индивидуального предпринимателя.

В рассматриваемой рекламе указан сайт пиццафабрика.рф, по которому можно произвести заказ продукции компании «Пицца фабрика», то есть продажа продукции

осуществляется дистанционным способом.

Вместе с тем, в данной рекламе продукции компании «Пицца фабрика» при дистанционном способе ее продажи отсутствуют сведения о продавце данной продукции,

что содержит признаки нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе».

На заседании Комиссии представитель ООО «Пицца Софт» пояснил, что рекламодателем

является только ООО «Пицца Софт».

Согласно частям 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение

требований,
установленных частью 1 статьи 18 Закона, несет рекламодатель;
ответственность за
нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 ФЗ «О
рекламе», несет рекламодатель; ответственность за нарушение требований,
установленных статьей
8 ФЗ «О рекламе», несут рекламодатель и рекламодатель.
Из материалов дела следует, что рекламодателем и рекламодателем
является
ООО «Пицца Софт». Следовательно, ООО «Пицца Софт» нарушило требования,
пункта 4 части 3
статьи 5, части 7 статьи 5, статьи 8, части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».
В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая
требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.
Согласно пункту 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе» предписание о прекращении
нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании
решения
антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно
содержать указание о
2023-5241 прекращении ее распространения.

Ответственность за нарушение требований законодательства о рекламе
предусмотрена

частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных
правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 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,

Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Пицца Софт» (ИНН 3525380284, ОГРН
1163525082489), поступившую 28.12.2022 г. в 14:28 на номер +7-920-122-12-20 смс-
сообщения с

рекламой следующего содержания: «Дарим вам 1000 бонусов! Скидка до 20 % на
ВСЁ на

пиццафабрика.рф» без согласия абонента на ее получение и без указания
сведений о продавце, о

полных условиях предоставления скидки на товар, поскольку в данном случае
нарушены

требования пункта 4 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, статьи 8, части 1 статьи 18
ФЗ «О

рекламе».

2. Производство по делу No 076/05/18-303/2023 в отношении ООО «Все и сразу»,
ООО

«Девино Телеком» прекратить.

3. Выдать ООО «Пицца Софт» предписание об устранении нарушения
законодательства

Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС

России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей

198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>