

АО «ОТС»

109428, г. Москва, 1-й Вязовский
проезд, д. 4, стр. 19

e-mail: info@otc.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 076/05/18-480/2021 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«25» мая 2021 года
Ярославль

город

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе заместитель руководителя Управления Гудкевич Е.В., рассмотрев материалы, по обращению физического лица по факту получения электронных писем посредством электросвязи рекламного характера без согласия абонента на их получение,

УСТАНОВИЛ:

Отделом контроля органов власти и рекламы Ярославского УФАС России рассмотрено обращение о получении рекламы посредством сетей электросвязи:

18.06.2020 в 09:45, в 21:44, а также 19.06.2020 в 19:09 и 22.06.2020 в 13:39 на

электронную почту <...> с электронной почты noreply@otc.ru поступили письма с рекламой АО «ОТС», в том числе, следующего содержания: «Наконец-то начали снимать ограничения, возникшие из-за пандемии COVID-19, но это не повод расслабляться, а наоборот – активно действовать. В условиях разрушительных цепочек поставок и сокращения рынков сбыта важно находить и развивать новые способы увеличения продаж. Использовать Sales-Tech – платформы ОТС позволит решить эту задачу...».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ (далее - ФЗ «О рекламе») 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 обладает всеми вышеперечисленными признаками рекламы и, следовательно, является рекламой.

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 реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Политика обработки и защиты персональных данных АО «ОТС» опубликована для неограниченного круга лиц на сайте otc.ru.

Согласно пункту 4.3.2 Политики целью обработки персональных данных является, в том числе, предоставление информации об акциях и специальных предложениях, предоставляемых оператором.

Электронная почта <...> была предоставлена обществу пользователем на странице сайта данной организации при регистрации ООО «Электрокабель».

Вместе с тем, 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 рекламодателя.

Согласие абонента на получение рекламы, выраженное любым способом, должно четко содержать волеизъявление конкретного абонента на

получение рекламы от конкретного рекламодателя и должно быть зафиксировано каким-либо образом. В случае отсутствия таких доказательств реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Нахождение заключения договора оферты в прямой зависимости от дачи согласия на получение рекламы не позволяет расценивать совершение лицом действий в рамках алгоритма по заключению договора оферты как дачу им своего согласия на получение рекламной рассылки, так как не соответствует его фактическому волеизъявлению. Навязанное против воли абонента согласие будет действовать до тех пор, пока абонент не обратит внимания на не имеющее отношения к заключенному договору условие.

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.

Распространение рекламы в данном случае связано с интересами АО «ОТС», но при этом не должно нарушать права абонента, на добровольное получение информации, а также создавать неудобства, связанные с поиском возможности отказаться от получения навязанной, вопреки воли, рекламы и совершением каких-либо дополнительных действий для отказа.

Аналогичная позиция также содержится в Постановлении Второго арбитражного апелляционного суда от 13.12.2016 г. по делу № А82-574/2016.

Таким образом, в материалах отсутствуют доказательства надлежащего получения предварительного согласия заявителя на получение рекламы, что является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 несет рекламодатель.

На основании изложенного рекламодателем рассматриваемой рекламы являются АО «ОТС».

Таким образом, в действиях АО «ОТС» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 076/05/18-480/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицом, участвующим в деле, в действиях, которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, АО «ОТС».

3. Назначить дело № 076/05/18-475/2021 к рассмотрению на **«22» июня 2021 года в 15 часов 00 минут** в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по адресу: г. Ярославль, ул. Свободы, д. 46, каб. 307.

4. АО «ОТС» представить не позднее **«21» июня 2021 года** следующие сведения (надлежащим образом заверенные документы и материалы):

- письменное согласие абонента на получение рекламы;

- письменные пояснения по делу, а также в случае отсутствия документов или информации.

Явка АО «ОТС», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, **обязательна**.

Председатель Комиссии
Гудкевич

Е.В.