

ООО «Хэдхантер»

ул. Годовикова, д. 9, стр. 10,

г. Москва, 129085

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/18-1050/2023

«25» октября 2023 года г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «09» ноября 2023 года.

Комиссия Межрегионального управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области и Костромской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – и. о. заместителя руководителя Управления Шушкова А. С.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля закупок Артамонов А. О.,
главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Солодяшкина С. Д.,

рассмотрев дело № 076/05/18-1050/2023 по факту распространения рекламы компании «Хэдхантер» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии представителей ООО «Хэдхантер» о доверенности ,

УСТАНОВИЛА:

Ярославским УФАС России рассмотрено обращение, поступившее в Управление 11 июля 2023 года, относительно получения сообщений: « , 4 причины создать резюме..» 17.02.2023 г. в 09.32, « , гайд по трудоустройству...» 28.01.2023 г. в 09.14, « , уйти и вернуться – каково быть «бумерангом» 14.02.2023 г. в 08.40, « , самые популярные вакансии минувшего года...» 28.02.2023 г. в 08.42, « , 20 вариантов подработки в марте..» 04.03.2023 г. в 08.43, «Лучшие компании 2022 года ...» 02.02.2023 в 07.25, « , вакансии февраля от лучших работодателей...» 04.02.2023 в 08.36, «Станьте героем рекламы...» 15.12.2022 г. в 07.19, « , ищем героев для рекламы...» 13.12.2022 г в 08.26, « , работодатели уже ждут ваше резюме...» 17.11.2022 г. в 09.14, « , идеальная пара для трудоустройства...» 08.11.2022 г. в 08.27, « , выбирайте лучших!...» 25.10.2022 г. в 08.33 с адресов электронной почты poreply@hh.ru, info@site.hh.ru на адрес электронной почты без согласия владельца данной электронной почты.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18, пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, пояснения, представленные сторонами, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к услугам компании «Хэдхантер», формирование и поддержание интереса к данным

объектам рекламирования и продвижения их на рынке, 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Как следует из обращения, данные сообщения с рекламой поступили на адрес электронной почты без согласия заявителя.

Следовательно, в данном случае усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В рассматриваемых сообщениях содержится информация: «Мимо не пройти: топ вакансий с самой высокой конкуренцией. Серьезный карьерный вызов – получить приглашение на работу, обойдя сотни конкурентов! Собрали вакансии, число откликов на которые в 2022-м году исчислялось тысячами», «Осенью 2022 года более 330 тысяч соискателей и сотни тысяч сотрудников выбрали самые надежные, по их мнению, компании...».

Вместе с тем, не содержится сведений, подтверждающих достоверность данной информации, в связи с чем, в данном случае усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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; фамилия, имя, отчество, идентификационный номер налогоплательщика - физического лица, не являющегося индивидуальным предпринимателем и применяющего специальный налоговый режим "Налог на профессиональный доход" на период действия Федерального закона от 27 ноября 2018 года N 422-ФЗ "О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима "Налог на профессиональный доход".

Из рассматриваемой рекламы усматривается дистанционный способ продажи товаров (услуг), в связи с чем, в данном случае содержатся признаки нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Поступление указанных сообщений с рекламой подтверждается скриншотами, предоставленными заявителем.

АО «РСИЦ» представило сведения, о том, что администратором домена второго уровня hh.ru является Филиал частной акционерной компании с ограниченной ответственностью «Хэдхантер Фсю Лимитед» г. Москва.

Филиал частной акционерной компании с ограниченной ответственностью «Хэдхантер Фсю Лимитед» г. Москва ранее представляло сведения о том, что данная организация представила ООО «Хэдхантер» во владение и пользование домен hh.ru.

Представители ООО «Хэдхантер» сообщили, что не согласны с нарушениями, не считают рассматриваемую информацию рекламной, так как услуги оказываются на безвозмездной основе.

В сообщениях отсутствовала реклама дистанционной продажи товаров и услуг. Заявитель давал согласие на получение рекламы и информации, поскольку принял условия Оферты при регистрации на сайте <http://hh.ru>, и в дальнейшем не отписывался от рассылки.

По предоставленному адресу электронной почты 23.05.2022 в 17:26:17 на сайте <http://hh.ru> был зарегистрирован пользователь под именем « ». При регистрации на сайте пользователь принял Оферту. Согласно пункту 4.2 Оферты (в редакции, действовавшей на момент регистрации пользователя) Соискатель, акцептуя оферту, выражает свое согласие получать в соответствии с п. 3.3 Соглашения от ООО «Хэдхантер» по электронной почте любые информационные сообщения, включая рекламу. Пунктом 3.3 Оферты установлено, что ООО «Хэдхантер» вправе в любое время и без предварительного предупреждения направлять по адресу электронной почты, указанному Соискателем при регистрации на Сайте, информационные сообщения о событиях ООО «Хэдхантер», о сервисах Сайта и услугах ООО «Хэдхантер» и прочую информацию, включая рекламу.

Таким образом, пользователь, заполнив электронную анкету и выполнив все действия, необходимые для регистрации на сайте, пользователь своими действиями выразил свое согласие на получение от Общества сообщений на электронную почту – как информационного, так и рекламного характера.

У заявителя была возможность свободно отписаться от получения любых рассылок через настройки в личном кабинете, либо по соответствующей ссылке из сообщения. Однако заявитель этого не сделал.

Информация в сообщениях соответствует действительности, что подтверждается внутренними исследованиями ООО «Хэдхантер».

Договоры на распространение рекламы, документы, свидетельствующие об оплате указанной рекламы, акты приема-сдачи выполненных работ у Общества отсутствуют, поскольку тексты рассылок носят информационный характер и подготовлены сотрудниками ООО «Хэдхантер».

ООО «Хэдхантер» откорректирована форма регистрации на сайте <http://hh.ru> путем добавления отдельной галочки для дачи согласия на получение сообщений по SMS и e-mail. В подтверждение представлены скриншоты.

Комиссия полагает, что доводы ООО «Хэдхантер» об отсутствии нарушений являются несостоятельными на основании следующего.

Установлено, что в текстах рассматриваемых сообщений предлагаются платные услуги. В частности, в письме от 14.02.2023 г. в 08.40 содержится информация «Готовое резюме от hh поможет покорить ее с первого взгляда. По промокоду GR15 – на 15 % дешевле (тариф «Оптимальный», до 17.02.2023).

Следовательно, информация в сообщениях носит не исключительно информационный и аналитический характер, а привлекает внимание в том числе, к платным сервисам и услугам ООО «Хэдхантер», в связи с чем, данная информация является рекламной.

Согласие на получение рекламы, включенное в Оферту на сайте <http://hh.ru> не является надлежащим.

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. Сам факт регистрации на сайте <http://hh.ru> в целях получения желаемых услуг по поиску вакансий не подтверждает согласие на получение рекламы, поскольку отражает волеизъявление абонента (или лица, действующего в его интересах) исключительно на получение услуг по поиску вакансий, при этом предусмотренное соглашением автоматически действующее независимо от волеизъявления абонента (или лица, действующего в его интересах) согласие на получение рекламы и порядок присоединения к Оферте вынуждает его (осознанно либо неосознанно) согласиться на получение смс-сообщений рекламного характера в целях осуществления желаемых услуг по поиску вакансий.

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.

Конкретные доказательства, подтверждающие наличие добровольного предварительного согласия абонента на получение рекламных сообщений,

ООО «Хэдхантер» не представлены.

Нахождение получения услуг по поиску вакансий в прямой зависимости от дачи согласия на получение рекламы не позволяет расценивать совершение лицом действий в рамках алгоритма по присоединению к Оферте на сайте <http://hh.ru> 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 получению желаемых услуг по поиску вакансий условие.

В данном случае возможно отозвать только ранее данное при присоединении к Оферте на сайте <http://hh.ru> согласие. Данное обстоятельство также не позволяет признать дачу согласия на получение рекламы описанным выше способом в качестве добровольного волеизъявления.

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

ООО «Хэдхантер», но при этом не должно нарушать права лица, обратившегося за получением банковских услуг, 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.

В пункте 2 «Правил продажи товаров дистанционным способом», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 N 612, указано, что "продажа товаров дистанционным способом" - продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключаящими

возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с пунктом 20 «Правил продажи товаров дистанционным способом», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 N 612, договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

В рассматриваемых сообщениях присутствует информация о платных услугах, сообщить о намерении приобрести которые для потребителей возможно дистанционным способом через сайт <http://hh.ru>, либо через контакты, указанные на данном сайте.

Следовательно, в рассматриваемой рекламе присутствует дистанционный способ продажи.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 данного закона, несет рекламодатель.

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

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 8 Закона несут рекламодатель и рекламодатель.

Пунктом 5 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. На основании изложенного, а также имеющих в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктами 5, 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Хэдхантер».

Следовательно, ООО «Хэдхантер» как рекламодатель и рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования части 1 статьи 18, пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18, пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «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: « , 4 причины создать резюме..» 17.02.2023 г. в 09.32, « , гайд по трудоустройству...» 28.01.2023 г. в 09.14, « , уйти и вернуться – каково быть «бумерангом» 14.02.2023 г. в 08.40, « , самые популярные вакансии

минувшего года...» 28.02.2023 г. в 08.42, « , 20 вариантов подработки в марте..» 04.03.2023 г. в 08.43, «Лучшие компании 2022 года ...» 02.02.2023 в 07.25, « , вакансии февраля от лучших работодателей...» 04.02.2023 в 08.36, «Станьте героем рекламы...» 15.12.2022 г. в 07.19, « , ищем героев для рекламы...» 13.12.2022 г в 08.26, « , работодатели уже ждут ваше резюме...» 17.11.2022 г. в 09.14, « , идеальная пара для трудоустройства...» 08.11.2022 г. в 08.27, « , выбирайте лучших!...», поступившую 25.10.2022 г. в 08.33 с адресов электронной почты noreply@hh.ru, info@site.hh.ru на адрес электронной почты без согласия абонента, поскольку в данном случае нарушены требования части 1 статьи 18, пункта 1 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Хэдхантер» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. 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:

А. С. Шушкова
А. О. Артамонов
С. Д. Солодяшкина