

«05» марта 2024 года город Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «19» марта 2024 года

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

председатель Комиссии — заместитель руководителя Управления Шушкова А.С.,

члены комиссии — ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Иванова Е.И., специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и информационного анализа по Костромской области Козырева М.А.,

рассмотрев материалы дела 076/05/18-247/2024 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы ООО «АРМАТУРА М» по сетям электросвязи без согласия абонента с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии представителя ООО «АРМАТУРА М» по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛА:

Ярославским межрегиональным УФАС России рассмотрено обращение, поступившее 22 декабря 2023 г. (вх. №5537-ЭП/23), по факту распространения 29.08.2023 в 13:14 сообщения с признаками рекламы Обществом с ограниченной ответственностью «АРМАТУРА М» (далее - ООО «АРМАТУРА М») (ИНН 7707419159, ОГРН 1135252004800, 127055, г. Москва, Тихвинский пер., д. 11, стр. 2, пом. 1) с электронного адреса info@lztamarshal.ru на адрес электронной почты invest_finans@mail.ru без согласия адресата электронной почты. Направленное сообщение содержало следующую информацию: ««МАРШАЛ» надежное управление энергией +7(495)223-74-04·КРАНЫ ШАРОВЫЕ 11с67п СУФ корректировка цен с 4 сентября 2023 (изображение кранов) Уважаемые партнеры! С 4 сентября 2023 года мы корректируем цены на линейку разборных шаровых кранов 11с67п СУФ из стали 20 и 09Г2С. По всем вопросам, касающимся продукции, Вы можете обратиться в Отдел продаж официального дистрибьютера ЛЗТА «Маршал» ООО «АРМАТУРА М» по телефону: +7(495) 223-74- 04 или по электронной почте info@lztamarshal.ru или info@armaturam.ru. Новый прайс-лист будет доступен в ближайшее время. Надеемся на Ваше понимание и дальнейшее взаимовыгодное сотрудничество и партнерство. По все вопросам работы офиса и склада Вы можете обращаться к нашим менеджерам по телефону: +7 (495) 223-74-04 или по почте info@lztamarshal.ru. Следите за нашими новостями на сайте и в соцсетях! lztamarshal.ru».

ООО «АРМАТУРА М» (ИНН 7707419159) согласно представленной сканкопии сертификата от 20.12.2022 является официальным дистрибьютором ООО «ЛЗТА «Маршал». Срок действия сертификата до 31 декабря 2023 года.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя по доверенности ООО «АРМАТУРА М» Продан Г.Н., Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункта 1 статьи 3 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 или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В силу требований приказа ФАС России от 14 ноября 2023 г. № 821/23 «Об утверждении руководства по соблюдению обязательных требований «понятие рекламы» для признания информации рекламой необходимо ее соответствие признакам рекламы, перечисленным в пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Таким образом, характер информации и ее отнесение к рекламе, либо не рекламе связан исключительно с ее целевой направленностью на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации. Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю. Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В соответствии с позицией, изложенной в пункте 16 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара. Кроме того, по своему содержанию информация, доведенная до заявителя посредством электронных писем, адресована неопределенному кругу лиц.

При этом под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта

рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

В рассматриваемом случае сообщение с признаками рекламы было направлено на электронный адрес заявителя с целью привлечения внимания к товарам, реализуемыми ООО «АРМАТУРА М», поддержания интереса к продукции (краны шаровые 11с67п СУФ из стали 20 и 09Г2Смп) и продвижения их на рынке. Направленный текст письма содержал следующую информацию: ««МАРШАЛ» надежное управление энергией +7(495)223-74-04·КРАНЫ ШАРОВЫЕ 11с67п СУФ коррективировка цен с 4 сентября 2023 (изображение кранов) Уважаемые партнеры! С 4 сентября 2023 года мы корректируем цены на линейку разборных шаровых кранов 11с67п СУФ из стали 20 и 09Г2С. По всем вопросам, касающимся продукции, Вы можете обратиться в Отдел продаж официального дистрибьютера ЛЗТА «Маршал» ООО «АРМАТУРА М» по телефону: +7(495) 223-74- 04 или по электронной почте info@lztamarshal.ru или info@armaturam.ru. Новый прайс-лист будет доступен в ближайшее время. Надеемся на Ваше понимание и дальнейшее взаимовыгодное сотрудничество и партнерство. По все вопросам работы офиса и склада Вы можете обращаться к нашим менеджерам по телефону: +7 (495) 223-74-04 или по почте info@lztamarshal.ru. Следите за нашими новостями на сайте и в соцсетях! lztamarshal.ru».

Выражение «Надеемся на понимание и дальнейшее взаимовыгодное сотрудничество, следите за нашими новостями на сайте и в соцсетях» свидетельствует о поддержании интереса к продукции и продвижения их на рынке.

Следует отметить, что заявитель направлял запрос коммерческого предложения в ООО «АРМАТУРА М» 30 июня 2022 года, а рассылка рассматриваемой информации осуществлена 29 августа 2023 года, т. е. спустя 1 год 2 месяца.

На основании вышеизложенного, рассматриваемое сообщение содержит все правовые признаки рекламы: оно адресовано неопределенному кругу лиц, хотя и направлено по определенному адресному списку, нацелено на привлечение внимания к товарам, продаваемыми ООО «АРМАТУРА М», формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования и продвижения их на рынке, и следовательно, это сообщение является рекламным.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Абонент, согласно статье 2 Федерального закона «О связи», это пользователь услуг связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 8.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указывается, что, поскольку ФЗ «О рекламе» не определен порядок и форма получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи, согласие может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Между тем, согласие абонента на получение рекламы должно четко содержать волеизъявление лица на получение рекламы. В случае отсутствия четкого волеизъявления абонента реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента.

Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки, в случае осуществления рассылки по его инициативе, не докажет, что такое согласие было получено. 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).

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

Таким образом, ФЗ «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента, возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя.

Заявитель в своем обращении (вх. №5537-ЭП/23) утверждает, что мотивированного согласия на получение рассылок рекламного характера им никогда данной компании не выражалось, в том числе конклюдентно. Принадлежность электронного адреса invest_finans@mail.ru заявителю подтверждается скриншотом из личного кабинета.

Следует отметить, что в каждом письме (20.05.2021 г., 30.06.2022 г.) о закупке шаровых кранов и задвижек, запросе на детали ТП у ООО «АРМАТУРА М» заявитель указывал «Отправитель настоящего письма не дает по умолчанию согласия на обработку своих персональных данных, просит использовать полученные Вами данные исключительно по существу и времени обсуждаемого вопроса, а по итогу его обсуждения — удалить эти данные из информационных баз Вашего предприятия.»

В деле имеются распечатки писем заявителя от 20.05.2021 г. и 30.06.2022 г., предоставленные ООО «АРМАТУРА М».

В пояснениях (вх. №3582-ЭП/24) представитель ООО «АРМАТУРА М» указывает, что адресат электронной почты invest_finans@mail.ru ранее направлял заявки на приобретение продукции, поэтому его электронный адрес находился в базе для рассылки сообщений ООО «АРМАТУРА М». Кроме того, в пояснениях сказано, что «именно в связи с уже имеющейся перепиской по поводу сотрудничества ООО

«АРМАТУРА М» направило <...> уведомление об изменении цены товара».

Таким образом, Общество проигнорировало отсутствие согласия на рассылку каких-либо сообщений вне времени обсуждения его заявок, т. е. лето 2021 и 2022 года. Рассматриваемое сообщение было направлено 29 августа 2023 года, явно за временными рамками направленных писем заявителя.

29.08.2023 г., получив от <...>. требование убрать его адрес электронной почты из рассылки, менеджер ООО «АРМАТУРА М» незамедлительно это сделал. В подтверждение удаления адреса электронной почты invest_finans@mail.ru Общество представило скриншот экрана (приложение к вх. №3582-ЭП/24 от 04.03.2024 г.).

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

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «АРМАТУРА М».

Следовательно, ООО «АРМАТУРА М» как рекламораспространитель рассматриваемой рекламы нарушило требования 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.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 18 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, распространенную ООО «АРМАТУРА М» 29.08.2023 в 13:14 с электронного адреса info@lztamarshal.ru на адрес электронной почты invest_finans@mail.ru следующего содержания: ««МАРШАЛ» надежное управление энергией +7(495)223-74-04·КРАНЫ ШАРОВЫЕ 11с67п СУФ корректировка цен с 4 сентября 2023 (изображение кранов) Уважаемые партнеры! С 4 сентября 2023 года мы корректируем цены на линейку разборных шаровых кранов 11с67п СУФ из стали 20 и 09Г2С. По всем вопросам, касающимся продукции, Вы можете

обратиться в Отдел продаж официального дистрибьютера ЛЗТА «Маршал» ООО «АРМАТУРА М» по телефону: +7(495) 223-74- 04 или по электронной почте info@lztamarshal.ru или info@armaturam.ru. Новый прайс-лист будет доступен в ближайшее время. Надеемся на Ваше понимание и дальнейшее взаимовыгодное сотрудничество и партнерство. По все вопросам работы офиса и склада Вы можете обращаться к нашим менеджерам по телефону: +7 (495) 223-74-04 или по почте info@lztamarshal.ru. Следите за нашими новостями на сайте и в соцсетях! lztamarshal.ru» без предварительного согласия абонента, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «АРМАТУРА М» в связи с удалением адреса электронной почты заявителя из базы адресов потенциальных покупателей и контрагентов общества.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского межрегионального УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении физического лица.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

Председатель Комиссии

А.С. Шушкова

Члены Комиссии:

Е.И. Иванова

М.А. Козырева

Исп.Козырева М.А.

тел.8 (4852)72-93-01, вн.076-106