

РЕШЕНИЕ

по делу № 033/05/18-531/2020

Решение в полном объеме изготовлено 14 июля 2020 года
Резолютивная часть оглашена 13 июля 2020 г.

г. Владимир

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области (далее – Владимирское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Ш. – председатель комиссии, заместитель руководителя Владимирского УФАС России;

Б. – член комиссии, главный специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти;

В. – член комиссии, ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля торгов и органов власти;

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «Турцентр» (юр. адрес 119607, Россия, г. Москва, ул. Лобачевского, этаж 1, ком. 6, почтовый адрес: 601291, г. Суздаль, ул. Коровники, д. 45, тел. 8(49231)23383 ИНН 3310006470, ОГРН 1113336001294) в лице представителя организации С. (доверенность от 01.07.2020 сроком до 31.12.2020, *****),

В отсутствие заявителя ООО «ЗЭТНЕТ», о времени и месте рассмотрения дела уведомленного надлежащим образом (уведомление об отслеживании почтового отправления с идентификатором 80085549605752)

лицам, участвующим в деле, разъяснены права, предусмотренные пунктом 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

рассмотрев дело № 033/05/18-531/2020, возбужденное по признакам нарушения требований ч.1 ст.18 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе») по факту распространения 13.04.2020 в 18:56 посредством электронной почты без согласия абонента рекламного объявления следующего содержания: «Уважаемые партнеры, Организаторы, Заказчики корпоративных мероприятий и конференций! Высылаю информацию, которая пригодится вам, уже в ближайшее время, при выборе площадки проведения. Будьте здоровы. Берегите себя и своих близких) P.S.по ссылке Вы можете скачать самую последнюю версию нашего объединенного каталога... Группа компаний ООО «Турцентр», Гостиничный комплекс «Пушкарская слобода», Парк-отель «Вознесенская слобода», Главный туристический комплекс «Суздаль» Менеджер отдела активных продаж С.....» на электронный адрес ***** , принадлежащий ООО «ЗЭТНЕТ»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области поступило обращение ООО «ЗЭТНЕТ» (вх. №2666 от 14.04.2020) по факту распространения 13.04.2020 в 18:56 посредством электронной почты без согласия абонента рекламного объявления следующего содержания: «Уважаемые партнеры, Организаторы, Заказчики корпоративных мероприятий и конференций! Высылаю информацию, которая пригодится вам, уже в ближайшее время, при выборе площадки проведения. Будьте здоровы. Берегите

себя и своих близких) P.S. ...по ссылке Вы можете скачать самую последнюю версию нашего объединенного каталога... Группа компаний ООО «Турцентр», Гостиничный комплекс «Пушкараская слобода», Парк-отель «Вознесенская слобода», Главный туристический комплекс «Суздаль» Менеджер отдела активных продаж С.....» на электронный адрес *****», принадлежащий ООО «ЗЭТНЕТ».

Заявитель указывает на нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

22.04.2020 Владимирским УФАС России в адрес отправителя сообщения - ООО «Турцентр» направлен запрос информации. В своем ответе ООО «Турцентр» от 26.05.2020 указало, что письмо о сотрудничестве на электронный адрес ООО «ЗЭТНЕТ» было направлено менеджером активных продаж С. самостоятельно без согласования с должностным лицом ООО «Турцентр». Как следует из объяснения С., письмо о сотрудничестве ООО «ЗЭТНЕТ» было направлено однократно, ручным способом, вне своего рабочего места, во внерабочее время, по электронному адресу, который был взят в открытом доступе в сети «Интернет». Согласие владельца электронного адреса *****, принадлежащего ООО «ЗЭТНЕТ», получено не было, в связи с тем, что С. считала, что данное письмо не носит рекламный характер.

В соответствии с должностным регламентом менеджера активных продаж отдела активных продаж службы продаж ООО «Турцентр» (п. 3.3), сотрудник, занимающий указанную должность, несет должностную обязанность по организации поиска новых клиентов – потребителей услуг ООО «Турцентр».

Следовательно, реклама, распространенная 13.04.2020 в 18:56 посредством электронной почты без согласия абонента рекламного объявления следующего содержания: «Уважаемые партнеры, Организаторы, Заказчики корпоративных мероприятий и конференций! Высылаю информацию, которая пригодится вам, уже в ближайшее время, при выборе площадки проведения. Будьте здоровы. Берегите себя и своих близких) P.S. ...по ссылке Вы можете скачать самую последнюю версию нашего объединенного каталога... Группа компаний ООО «Турцентр», Гостиничный комплекс «Пушкараская слобода», Парк-отель «Вознесенская слобода», Главный туристический комплекс «Суздаль» Менеджер отдела активных продаж С.....» на электронный адрес *****», принадлежащий ООО «ЗЭТНЕТ», содержит признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Должностное лицо ООО «Турцентр» С. осуществило распространение рассматриваемой рекламы электронный адрес *****», принадлежащий ООО «ЗЭТНЕТ», т.е. определило самостоятельно конечного абонента (получателя рекламы).

Определением от 15.06.2020 №02/2736-мсв возбуждено производство по делу № 033/05/18-531/2020 по признакам нарушения законодательства о Российской Федерации рекламе. Рассмотрение дела назначено на 13 июля 2020 года, 10 часов 00 минут..

На рассмотрении дела представитель ООО «Турцентр» представил документы и пояснения по факту распространения 13.04.2020 в 18:56 посредством электронной почты без согласия абонента рекламного объявления следующего содержания: «Уважаемые партнеры, Организаторы, Заказчики корпоративных мероприятий и конференций! Высылаю информацию, которая пригодится вам, уже в ближайшее время, при выборе площадки проведения. Будьте здоровы. Берегите себя и своих близких) P.S. ...по ссылке Вы можете скачать самую последнюю версию нашего объединенного каталога... Группа компаний ООО «Турцентр», Гостиничный комплекс «Пушкараская слобода», Парк-отель «Вознесенская слобода», Главный туристический комплекс «Суздаль» Менеджер отдела активных продаж С.....» на электронный адрес *****», принадлежащий ООО «ЗЭТНЕТ». Представитель ООО «Турцентр» также пояснила, что во время распространения рекламного объявления в организации был объявлен простой приказом № 09од от 19.03.2020. Сотрудник организации

С. осуществила рассылку спорного рекламного объявления самостоятельно, без согласования с руководителем ООО «Турцентр». Факт нарушения законодательства о рекламе ООО «Турцентр» признает, в связи с чем в адрес ООО «ЗЭТНЕТ» были направлены извинения.

Исходя из письменных документов, представленных в распоряжение Владимирского УФАС до момента рассмотрения дела установлено следующее.

Приказом ООО «Турцентр» от 09.12.2016 №453лс С. принята на должность менеджера активных продаж отдела активных продаж ООО «Турцентр». В соответствии с должностным регламентом менеджера активных продаж отдела активных продаж службы продаж ООО «Турцентр» (п. 3.3), сотрудник, занимающий указанную должность, несет должностную обязанность по организации поиска новых клиентов – потребителей услуг ООО «Турцентр».

В соответствии с приказом № 09од от 19.03.2020 в организации ООО «Турцентр» был объявлен простой. В соответствии со справкой отдела кадров ООО «Турцентр» от 08.07.2020 сотруднику организации менеджеру активных продаж отдела активных продаж С. был объявлен простой с 23.03.2020 по 31.05.2020.

В соответствии со ст. 72.2 Трудового кодекса Российской Федерации, простой представляет собой временную приостановку работы организации по причинам экономического, технического, технологического или организационного характера. Исходя из изложенного, спорное рекламное сообщение было направлено на электронный адрес *****, принадлежащий ООО «ЗЭТНЕТ» должностным лицом ООО «Турцентр» менеджером активных продаж отдела активных продаж С. самостоятельно, во внерабочее время, без согласования с руководителем ООО «Турцентр».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», 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, средство его индивидуализации, 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Информация, распространенная посредством вышеуказанного сообщения на электронный адрес *****, принадлежащий ООО «ЗЭТНЕТ», отвечает всем признакам рекламы: адресована неопределенному кругу лиц, формирует и поддерживает интерес потребителей к услугам туристического комплекса по проведению корпоративных мероприятий и конференций.

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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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. Однако Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

В соответствии с Письмом ФАС России N АК/13563/16 от 03.03.2016, согласие должно носить явно выраженный характер и не может быть выполнено в форме согласия на получение какой-либо иной информации.

Также в соответствии с ч. 1 ст. 44.1 Федерального закона от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи" рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее также - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Буквальное толкование указанных 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.

Согласно информации, полученной от ООО «Турцентр», следует, что у распространителя сообщения отсутствует предварительное согласие владельца электронного адреса ***** (заявителя ООО «ЗЭТНЕТ») на получение рекламных сообщений от ООО «Турцентр» и третьих лиц.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что рекламодателем является ООО «Турцентр» (юр. адрес 119607, Россия, г. Москва, ул. Лобачевского, этаж 1, ком. 6, почтовый адрес: 601291, г. Суздаль, ул. Коровники, д. 45, тел. 8(49231)23383 ИНН 3310006470, ОГРН 1113336001294).

Поскольку на рассмотрении дела № 033/05/18-531/2020 представитель ООО «Турцентр» подтвердил факт того, что распространение спорного рекламного объявления носило разовый характер, Комиссия Владимирского УФАС приняла решение о нецелесообразности выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Исходя из вышеизложенного, на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1,2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 6, 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

решила:

1. Признать распространенное 13.04.2020 в 18:56 посредством электронной почты без согласия абонента рекламное объявление следующего содержания: «Уважаемые партнеры, Организаторы, Заказчики корпоративных мероприятий и конференций! Высылаю

информацию, которая пригодится вам, уже в ближайшее время, при выборе площадки проведения. Будьте здоровы. Берегите себя и своих близких) P.S.по ссылке Вы можете скачать самую последнюю версию нашего объединенного каталога... Группа компаний ООО «Турцентр», Гостиничный комплекс «Пушкарская слобода», Парк-отель «Вознесенская слобода», Главный туристический комплекс «Суздаль» Менеджер отдела активных продаж С.....» на электронный адрес *****, принадлежащий ООО «ЗЭТНЕТ», ненадлежащим и нарушающим требования ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать..

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

Председатель Комиссии

Ш.

Члены Комиссии

Б.

В.