

Определение

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 011/05/18-373/2024

И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

22 апреля 2024 года город Сыктывкар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> рассмотрев заявление <...> по факту нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В Коми УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 3565/24 от 08.04.2024) о распространении в сети Интернет в социальной сети «ВКонтакте» сообществом «Драйв | Активити Парк (Батутный FLY) | Сыктывкар» (<https://vk.com/batutfly>) информации с нарушением требований рекламного законодательства.

Из материалов заявления установлено, что заявитель имеет личную страницу в информационно-телекоммуникационной сети Интернет в социальной сети «ВКонтакте» (<...>).

Посредством рассылки со страницы сообщества «Драйв | Активити Парк (Батутный FLY) | Сыктывкар» (<...>) в социальной сети «ВКонтакте» на личную страницу заявителя были направлены следующие сообщения:

1) 23.06.2023 в 11 час. 55 мин. – следующего содержания:

«Доброго дня, <...>

Чтобы солнечные денечки радовали вас еще больше, мы запускаем новую акцию:

С 24 по июня по 2 июля безлимитное посещение Драйва всего за 700 рублей (при выполнении условий)

Подробнее по ссылке - <...>»;

2) 29.07.2023 в 15 час. 53 мин. – следующего содержания:

«Доброго дня, <...>

Присоединяйтесь к нашей новой игре - <...> и выиграйте сертификат на часовое или безлимитное посещение Драйва

Скажем по секрету - в ближайшие пару часов будет написана первая команда СТОП и разыгран первый сертификат»;

3) 09.12.2023 в 13 час. 53 мин. – следующего содержания:

«АКЦИЯ – СЕМЕЙНЫЕ ВЫХОДНЫЕ – СКИДКА ДО 40%

Только в воскресенье (10.12) будет действовать специальный прайс для тех кто приходит к нам всей семьей! По кодовой фразе «Спортивная семья» будет действовать скидка на посещения для 3х человек:

1 час - 1100 вместо 1350*

2 часа - 1550 вместо 2250*

Не упускайте шанс классно провести время всей семьей выгодно - проведите предстоящие выходные вместе

Ждем тебя в гости! Количество мест ограничено, чтобы записаться пиши сюда кодовую фразу и администратор тебе ответит!

*Продление на 1 час/2 часа - 350 руб./550 руб.»;

4) 26.03.2024 в 19 час. 22 мин. – следующего содержания:

«<...>, для Вас специальное предложение на каникулы

Не упустите возможность сделать каникулы по-настоящему запоминающимися! Приходите в батутный парк Драйв и окунитесь в мир веселья и радости вместе с нами!

У нас есть все, чтобы сделать отдых незабываемым - множество разнообразных батутов, игровые зоны, аниматоры и конечно же море веселья и радости!

Для организованных групп у нас действует специальное предложение - пиши прямо здесь, чтобы узнать условия!

Приходите вместе со своими друзьями и проведите незабываемое время вместе.».

Заявителем приложены скриншоты вышеуказанных сообщений, а также переписки с сообществом «Драйв | Активити Парк (Батутный FLY) | Сыктывкар».

Заявитель указывает, что не был подписан на рассылку от сообщества «Драйв | Активити Парк (Батутный FLY) | Сыктывкар» и не давал ему разрешение на получение рассылки, а также просил удалить себя из рассылки.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, реклама – информация, 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством рассылки со страницы сообщества «Драйв | Активити Парк (Батутный FLY) | Сыктывкар» (<...>) на личную страницу заявителя;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – батутному парку «Драйв», формирование или поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством рассылки со страницы сообщества «Драйв | Активити Парк (Батутный FLY) | Сыктывкар» на личную страницу заявителя в социальной сети «ВКонтакте», является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Заявитель указывает, что своего согласия на получение рассматриваемой рекламы он не давал.

В силу положений, установленных ч. 16 ст. 18.1 Закона о рекламе, реклама, распространяемая в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», за исключением рекламы, размещенной в телепрограммах и телепередачах, радиопрограммах и радиопередачах, распространяемых в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», должна содержать пометку «реклама», а также указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы.

Согласно статье 2 Федерального закона от 02.07.2021 № 347-ФЗ «О внесении

изменений в Федеральный закон «О рекламе» норма статьи 18.1 Закона о рекламе вступила в силу с 01.09.2022. Соответственно, с указанной даты размещение любой рекламы в сети «Интернет» должно сопровождаться пометкой «реклама». При этом использование иной пометки для указания на рекламный характер информации в сети «Интернет» не предусмотрено данной нормой. Кроме того, в любой рекламе в сети «Интернет» также должно быть также указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы. Такое указание может быть выполнено или в виде наименования юридического лица - рекламодателя (фамилии, имени, отчества физического лица), или в виде ссылки на сайт (страницу сайта) с данными о рекламодателе, также в рекламе могут быть размещены оба вида таких сведений.

В рассматриваемой рекламе отсутствуют пометка «реклама», а также указание на рекламодателя такой рекламы и (или) сайт, страницу сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержащие информацию о рекламодателе такой рекламы.

В первом рекламном сообщении имеется ссылка на страницу сообщества «Драйв I Активити Парк (Батутный FLY) I Сыктывкар», однако по указанной ссылке отсутствует информация о рекламодателе рассматриваемой рекламы.

Учитывая изложенное, рассматриваемая реклама распространена с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18, ч. 16 ст. 18.1 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18, ч. 16 ст. 18.1 Закона о рекламе, ответственность несет рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в части 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из имеющихся материалов усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Актив Лэнд».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктом 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 011/05/18-373/2024 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18, ч. 16 ст. 18.1 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <...>;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ООО «Актив Лэнд», адрес места нахождения: Карла Маркса ул., д. 185, кв. 34, г. Сыктывкар, Республика Коми, 167031, ОГРН 1211100001870, ИНН 1101171340, КПП 110101001.

3. Назначить дело № 011/05/18-373/2024 к рассмотрению **на 20 мая 2024 года на 15 часов 00 минут** по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

4. **ООО «Актив Лэнд» в срок не позднее 16 мая 2024 года** представить следующие копии документов и письменную информацию:

4.1. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рассматриваемой рекламы, с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц.

4.2. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ, электронной переписки), опосредующих производство и распространение рассматриваемой рекламы.

4.3. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство и распространение рассматриваемой рекламы.

4.4. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемой рекламы, ее наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама; в случае если реклама не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

4.5. О территории распространения рассматриваемой рекламы (город, район, субъект Российской Федерации).

4.6. Поясняющие, было ли получено ООО «Актив Лэнд» предварительное согласие <...> на получение рассматриваемой рекламы. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему рассматриваемая реклама распространялась без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

4.7. О причинах, по которым ООО «Актив Лэнд» не исключало <...> из рассылки, несмотря на просьбы заявителя об исключении его от рассылки сообщества.

4.8. О причинах распространения рассматриваемой рекламы без учета требований ч. 16 ст. 18.1 Закона о рекламе.

4.9. О должностном лице «ООО «Актив Лэнд», ответственном за контроль соблюдения Обществом законодательства о рекламе применительно к рассматриваемой ситуации, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (трудового договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

4.10. Паспортные данные (копию с 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 4.9 настоящего определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

4.11. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 4.9 настоящего определения, поясняющие обстоятельства размещения рассматриваемой рекламы в нарушение ч. 1 ст. 18, ч. 16 ст. 18.1 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием размещаемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

4.12. Иные документы и письменную информацию, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

5. **ООО «Актив Лэнд»** вправе обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ООО «Актив Лэнд» **в срок до 16 мая 2024 года**.

6. **<...>** вправе (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 16 мая 2024 года**.

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом,

прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа.

Председатель комиссии <...>