

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-18/26

07 июня 2011 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 24 мая 2011 года.

Полный текст решения изготовлен 07 июня 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии - руководитель управления К.;

член Комиссии - начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Б.;

член Комиссии – специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Б.;

рассмотрев дело № 03-18/26, возбужденное в отношении ООО «Софт» по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе), выразившегося в направлении оператором Call-центра представительства ООО «Софт» на официальный почтовый ящик Марийского УФАС России e-mail-корреспонденции рекламного характера без предварительного согласия на получение рекламы,

в отсутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - ООО «Софт» извещенного о месте и времени рассмотрения дела своевременно и надлежащим образом (согласно сведений размещенных на сервисе отслеживания почтовых уведомлений на сайте «Почта России» почтовая корреспонденция направленная Марийским УФАС России получена ООО «Софт» 05 мая 2011 года),

УСТАНОВИЛА:

25 февраля 2011 года оператором Call-центра представительства ООО «Софт» в г. Воронеже С. на официальный почтовый ящик Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) (to12@fas.gov.ru), без предварительного согласия адресата, была направлена e-mail-корреспонденция рекламного характера, следующего содержания:

«S» – ведущая международная компания в сфере лицензирования программного обеспечения, обучения и ИТ-сервисов, представленная в 20 странах и 66 городах по всему миру, являющаяся авторизованным партнером более 3000 компаний-производителей ПО S. – единая точка входа для решения всех ИТ-задач компании: от лицензирования ПО до внедрения сложных комплексных ИТ – решений. В каталоге вы найдете лучшие SaaS-продукты и сервисы облачных вычислений. Узнайте больше о CloudServer – качественно новом решении, пришедшем на смену традиционным виртуальным и выделенным серверам. Воспользуйтесь специальной программой скидок по карте постоянного клиента «С». S. предоставляет максимум информации о программном обеспечении on-line и off-line: SLTV– первый российский Интернет-телеканал, который освещает и анализирует последние события и новости в мире программного обеспечения и ИТ; каталог программного обеспечения S-direct – уникальное печатное издание, бесплатное для получателей, которое более 10 лет информирует их обо всех новостях в области информационных технологий. Оформите подписку.

На запросы Марийского УФАС России (исх. № 03-23/1151 и № 03-23/1158 от 15 марта 2011 года) ООО «Софт» представило запрашиваемые документы и письменные объяснения (вх. № 2294 от 14 апреля 2011 года) из которых следует, что 24 февраля 2011 года в 14 час. 59 мин. сотрудником представительства ООО «Софт» в г. Воронеже С. в адрес руководителя отдела информационных технологий Марийского УФАС России Таливьянова Булата Эльдаровича было направлено электронное письмо, содержащее приглашение на бесплатный семинар, проводимый 03 марта 2011 года в г. Йошкар-Оле, в целях ознакомления заинтересованных лиц с определенным перечнем программных продуктов. Вышеуказанное письмо не содержало в себе наименований или упоминаний соответствующих программных продуктов и было направлено персонально Булату Эльдаровичу, с получения его предварительного согласия (в рамках телефонной беседы), по указанному им электронному адресу.

Рассмотрев материалы дела, изучив содержание рекламы, представленные документы и

объяснения Комиссия Марийского УФАС России установила следующее.

В соответствии со 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В письме Федеральной антимонопольной службой России № АЦ/4624 от 05 апреля 2007 года разъяснено, что 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. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

По своему содержанию E-mail-корреспонденция представительства ООО «Софт» в г. Воронеже, направленная на официальный почтовый ящик Марийского УФАС России (to12@fas.gov.ru), является рекламной, так как привлекает к объекту рекламирования внимание неопределенного круга лиц; не содержит указания на конкретного субъекта ее получения; предлагает рассмотреть коммерческие предложения; формирует и поддерживает интерес к рекламируемой информации и продвигает ее на рынке аналогичных услуг.

Согласно 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 ст. 2 Федерального закона от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ "О связи" электросвязь представляет собой любые излучения, передачу или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

В письме Федеральной антимонопольной службой России № АК/7654 от 19 мая 2006 года указано, что требования п. 1 ст. 18 Закона о рекламе распространяются в равной мере и на рекламу, распространяемую по сетям связи Интернет.

Таким образом, к средствам электросвязи относится и сеть Интернет.

Доводы ООО «Софт», изложенные в письменном объяснении от 14 апреля 2011 года (вх. № 2294) при рассмотрении дела Комиссией Марийского УФАС не нашли своего подтверждения по следующим основаниям:

1. Сотрудником представительства ООО «Софт» в г. Воронеже С. на официальный почтовый ящик Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (to12@fas.gov.ru) было направлено электронное письмо, в котором содержалась подробная информация о ведущей международной компании в сфере лицензирования программного обеспечения, обучения и ИТ-сервисов «S», оказываемых ею услугах, а также предлагалось воспользоваться специальной программой скидок по карте постоянного клиента и оформить подписку на печатные издания. Однако в письменных объяснениях ООО «Софт» (вх. № 2294), изложено, что электронное письмо содержало приглашение на бесплатный семинар, проводимый 03 марта 2011 года в г. Йошкар-Оле, в целях ознакомления заинтересованных лиц с определенным перечнем программных продуктов и не содержало в себе наименований или упоминаний соответствующих программных продуктов.

2. В письменных объяснениях ООО «Сервисная компания Софт» (вх. № 2294) указано, что электронное письмо было направлено персонально руководителю отдела информационных технологий Марийского УФАС России Таливьянову Булат Эльдаровичу, с получения его предварительного согласия (в рамках телефонной беседы), по указанному им электронному адресу. Вместе с тем, в штате Марийского УФАС России нет служащего с фамилией Таливьянов и должности - руководитель отдела информационных технологий.

Из пояснений сотрудников Марийского УФАС России, в том числе заместителя

руководителя управления – начальника отдела Салимзянова Булата Ильдаровича следует, что никто из сотрудников Марийского УФАС России предварительного согласия на получение рекламы ООО «СК Софт» по сетям связи Интернет не давал. Кроме того, ООО «Софт» не представлено доказательств наличия согласия Марийского УФАС России на получение вышеуказанной рекламной информации.

Из вышеизложенного следует, что позиция ООО «Софт», изложенная в письменном объяснении, противоречит обстоятельствам, установленным в ходе рассмотрения дела Комиссией Марийского УФАС России.

Кроме того, Марийское УФАС России является самостоятельным юридическим лицом. Законным представителем юридического лица является руководитель. Рассматриваемое электронное письмо было отправлено сотрудником представительства ООО «Софт» в г. Воронеже на официальный почтовый ящик юридического лица Марийского УФАС России (to12@fas.gov.ru). Следовательно, предварительное согласие на получение рекламы может давать руководитель Марийского УФАС.

Таким образом, рекламная информация представительства ООО «Софт» в г. Воронеже в нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе доводилась до адресата (Марийского УФАС России) без предварительного согласия на получение рекламы.

В соответствии с ч. 11 ст. 5 Закона о рекламе при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации. Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение ст. 16 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Нарушение требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе произошло по вине представительства ООО «Софт» в г. Воронеже, осуществившим распространение рекламы.

Исходя из положения ст. ст. 55, 56 ГК РФ следует, что представительства и филиалы не являются юридическими лицами, ответственность по всем обязательствам несут юридические лица.

Следовательно, ООО «Софт» является рекламораспространителем и несет ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

На момент рассмотрения дела, доказательств прекращения ООО «Софт» нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в Марийское УФАС России представлено не было.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь ч. 2 п. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламную информацию, направленную ООО «Софт» в форме e-mail-корреспонденции по сетям электросвязи посредством использования сети Интернет на официальный почтовый ящик Марийского УФАС России (to12@fas.gov.ru), без предварительного согласия адресата на получение рекламы, ввиду нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «Софт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении в соответствии со статьей 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-18/26
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

07 июня 2011 года

г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления К.;

член Комиссии - начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Б.;

член Комиссии – специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Б.;

на основании своего решения от 07 июня 2011 года по делу № 03-18/26 о признании ненадлежащей рекламной информации, направленной ООО «Софт» в форме e-mail-корреспонденции по сетям электросвязи посредством использования сети Интернет на официальный почтовый ящик Марийского УФАС России (to12@fas.gov.ru), без предварительного согласия адресата на получение рекламы, ввиду нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Закона о рекламе, п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Софт» в **20-дневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, а именно: прекратить ООО «Софт» направление по сетям электросвязи посредством использования сети Интернет e-mail-корреспонденции рекламного характера на официальный почтовый ящик Марийского УФАС России (to12@fas.gov.ru), без предварительного согласия адресата на получение рекламы.

2. ООО «Софт» в **5-дневный срок со дня** прекращения распространения рекламы, нарушающей законодательство Российской Федерации о рекламе представить в Марийское УФАС России письменные доказательства об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Марийское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

К.

Члены Комиссии

Б.

Б.

