

РЕШЕНИЕ

по делу №014/05/18-22/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе

г. Якутск

резольютивная часть оглашена «11» апреля 2019 г.

изготовлено в полном объеме «16» апреля 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в составе:

<...>

При участии:

- заявитель: гр. <...> не явилась, поддержала свое заявление, надлежащим образом извещена;

- лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе КПК ЦФС <...>, Республика Саха (Якутия), 677000, г. Якутск, ул. <...>, ул. <...>, представитель по доверенности №<...> от 09.04.2019 г. <...>.

Рассмотрев дело №014/05/18-22/2019, возбужденное по обращению гр. <...> вх. №<...> 19.03.2019 г., в котором указываются факты направления на его электронный адрес <...> сообщений рекламного характера КПК ЦФС <...> без предварительного согласия адресата с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», по существу

у с т а н о в и л а:

19 марта 2019 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступил заявление гр. К., в котором указывается, что 14.02.2019 г. 18.02.2019, 21.02.2019 и 19.03.2019 г. на его адрес электронной почты <...> с электронного адреса <...> поступали сообщения рекламного характера от КПК ЦФС <...> с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Заявитель указывает, что реклама КПК ЦФС <...> распространяется с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», сообщает, что согласия на получение рекламы от отправителя <...> на свой электронный адрес <...> не давал.

Заявитель считает, что действия КПК ЦФС <...> по направлению на электронную почту без предварительного согласия адресата, нарушают требование части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) определением о возбуждении дела №014/05/18-22/2019 по признакам нарушения

законодательства РФ о рекламе от 01.04.2019 г. возбуждено производство по делу.

В ходе рассмотрения дела представитель КПК ЦФС <...> по доверенности пояснила <...>, что у кооператива не имеется согласие заявителя (адресата) на получение от кооператива рекламу. Рекламные сообщения были направлены на его адрес по ошибке менеджера, которая перепутала адрес клиента кооператива на адрес заявителя, поскольку два адреса схожи.

Также пояснила, что во избежание в будущем, других фактов нежелательный рассылки рекламного характера, кооперативом предприняты необходимые меры, так, предусмотрено получение предварительного согласия у всех клиентов на получение рекламы, любым способом при подписании договора предоставления услуг.

<...>, сообщила, что кооператив признает вину, заверила, что направление нежелательных рассылок рекламного характера с использованием e-mail больше не повторится.

Заслушав объяснения лица, участвующих в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), пришла к следующим выводам.

Согласно заявления отправитель <...> из почты направил посредством адресных рассылок групповую рекламную рассылку на адрес электронной почты заявителя <...>, в том числе и на другие электронные почты.

В силу части 1 статьи 18 Федерального 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.

В рекламе, распространенной посредством адресных рассылок по электронной почте **14.02.2019 г. в 16:15 ч., 18.02.2019 г. в 19:00**, 21.02.2019 г. в 10:19 <...> на адрес электронной почты заявителя <...> заявителя, сообщается следующая информация: «1500 000 рублей. Решение за 1 час <...> финансового содействия. Экспресс займ для бизнеса. Возьми деньги в оборот – получи больше дохода! Долгие проверки и сроки согласования кредита изматывают. Время – деньги. А времени нет? КПК ЦФС <...> предлагает Вам кредитование на участие в тендерах и аукционах, расширение бизнеса и другие цели. Получи ЭКСПРЕСС – займ для бизнеса без сложной бумажной волокиты: - до 1 500 000 рублей включительно,; переплата 6%; - льготный период погашения без % в течение 45 дней; - срок до 3 месяцев. Быстро и удобно: минимальный пакет документов; решение за 1 час – за 1 день деньги на вашем счете. Плати электронно, не выходя из офиса. Возьми деньги на бизнес быстро и надежно. Подробную консультацию Вы можете получить по телефонам <...>. <...> Ваш персональный консультант КПК ЦФС <...>».

Заявитель указывает, что 19.03.2019 в 09:21 на его электронный адрес, поступило четвертое рекламное сообщение от <...>, без предварительного согласия. В рекламе сообщается следующее: «Эффективное управление финансами. <...>».

владелец туристической компании <...> ООО <...>, представитель международной коучинговой компании ATM Group в Якутске, 21 марта 2019 г. 18:30 ,<...>. Запишитесь! Орг.взнос 500 руб. Клиентам <...> бесплатно. Запись по тел. <...>».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается информация, распространяемая 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 продвижению на рынке. В статье 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром как объектом рекламирования понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из содержания рассматриваемой рекламы КПК ЦФС <...> предоставляет финансовые услуги по выдаче займа, а также информирует о проведения семинара «Эффективное управление финансами», <...>.

Совокупное восприятие информации содержащейся в рекламе, дает основание полагать, что объектом рекламирования в данном случае выступает финансовые услуги, а также проведение семинара КПК ЦФС <...> и их реализация на рынке.

При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Указанное требование распространяется в равной мере и на рекламу, распространяемую по сетям связи Интернет, посредством направления на электронную почту адресата.

При этом распространение рекламы в сети Интернет, посредством адресных рассылок по электронной почте, пользователям почтовых адресов, допускается при условии предварительного согласия адресата, которое может быть получено при предоставлении ему электронного почтового ящика.

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.

Антимонопольный орган считает данный довод несостоятельным в связи со следующим. Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в [пункте 15](#) постановления Пленума ВАС 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. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы. 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.

КПК ЦФС <...> в материалы дела предварительное письменное согласие заявителя гр. К на получение рассылки на адреса e-mail <...> сообщений рекламного характера от КПК ЦФС <...>, не представлено в виду отсутствия такого согласия.

Также установлено, что на e-mail <...>, используется КПК ЦФС <...> для осуществления деятельности, рекламные рассылки на e-mail в адрес <...> заявителя, поступили **14.02.2019 г. в 16:15 ч., 18.02.2019 г. в 19:00**, 21.02.2019 г. в 10:19, при этом, данные рассылки групповые, и адрес схожий с адресом заявителя, указанный представителем кооператива находится в списке получателей рекламы КПК ЦФС <...>, что указывает на недостоверность информации кооператива о направлении рекламы заявителю по ошибке, в нарушение требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

При этом, согласие абонента должно быть выражено в форме, достаточной для его идентификации и позволяющей сделать однозначный вывод о желании получать рекламу от конкретного рекламодателя.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, материалами дела установлено, что распространение рассматриваемой рекламы на электронный адрес <...> от отправителя <...>, установлено нарушение **части 1 статьи 18** Закона о рекламе.

Таким образом, действия КПК ЦФС <...> по распространению трех рассылок рекламного характера, посредством использования электросвязи без предварительного согласия абонента на ее получение e-mail-сообщения на электронную почту, являются ненадлежащими, нарушающими требования части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В соответствии с **частью 7 статьи 38** Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных **статьей 18** Закона о рекламе, несут рекламодатель и рекламодатель.

В силу **пункта 7 статьи 3** Закона о рекламе, рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Таким образом, рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем, рекламодателем законодательства о рекламе.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 1 статьи 18 указанного закона также несет рекламодатель.

На момент принятия решения, Комиссия не располагает информацией, что КПК ЦФС <...> прекратило направление писем рекламного характера заявителю,

посредством использования электросвязи, что указывает на необходимость в выдаче рекламораспространителю предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 1 статьи 18, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу КПК ЦФС <...> полученную заявителем распространенную по сетям Интернет посредством адресных рассылок на электронный адрес, без предварительного согласия заявителя гр. <...>, ненадлежащей, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»;

2. Выдать КПК ЦФС <...> предписание о прекращении распространения ненадлежащей рекламы без предварительного согласия адресатов;

3. Материалы настоящего дела передать уполномоченному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня вынесения настоящего решения.