

РЕШЕНИЕ

«19» марта 2018г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя
Комиссии: <... заместителя руководителя управления;
>

Членов
Комиссии: <... начальника отдела рекламы, недобросовестной
> конкуренции и финансовых рынков;
главного специалиста-эксперта отдела рекламы и
<...
> недобросовестной конкуренции и финансовых
рынков,

рассмотрев дело № 138/Р-2017, возбужденное в отношении «Газпромбанк» (Акционерное общество) (далее по тексту – Банк ГПБ (АО); ИНН 7744001497, ОГРН 1027700167110, юридический адрес: 117420, г.Москва, ул. Намёткина, дом 16, корпус 1, дата регистрации 13.11.2001) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Медиахолдинг «Омикс» (далее по тексту - ООО «Медиахолдинг «Омикс») о наличии признаков нарушения законодательства о рекламе при распространении рекламы посредством электронной почты без согласия пользователя.

27.12.2017г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 138/Р-2017 в отношении Банк ГПБ (АО) и назначено к рассмотрению на 29.01.2018г. на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк ГПБ (АО) и заявителя заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России» о вручении почтовых отправлений имеется в материалах дела).

29.01.2018г. состоялось рассмотрение дела № 138/Р-2017 в присутствии представителя Банк ГПБ (АО) <...> по доверенности, который пояснил, что с нарушением не согласен, поскольку считает, направленное по электронному

адресу ООО «Медиахолдинг «Омикс» письмо с предложениями вклада «Праздничный» не рекламой, дополнительно сообщил, что в адрес ООО «Медиахолдинг «Омикс» письмо поступило ошибочно, электронный адрес ООО «Медиахолдинг «Омикс» был взят из электронного справочника 2ГИС, а лица, размещающие сведения в указанном справочнике дают согласие на получение рекламы от третьих лиц.

Рассмотрев материалы дела № 138/Р-2017, заслушав пояснения представителя Банк ГПБ (АО) Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 29.01.2018 рассмотрение дела № 138/Р-2017 было отложено на 19.03.2018 на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес Банк ГПБ (АО) и заявителя заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России» о вручении почтовых отправлений имеется в материалах дела).

В адрес ООО «2ГИС» в г. Кемерово Кемеровским УФАС России был направлен запрос о предоставлении сведений о том, содержит ли форма добавления компании в справочник 2ГИС согласие на получение рекламы от третьих лиц при соглашении с политикой конфиденциальности.

Из ответа ООО «2ГИС» в г. Кемерово (вх. № 853 от 15.02.2018) следует, что размещение в Сервисе 2ГИС справочно-информационных материалов о компании не означает автоматическое согласие такой компании на получение по сетям электросвязи рекламных сообщений от третьих лиц, которые самостоятельно используют, размещенную в сервисе 2ГИС информацию.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

ООО «Медиахолдинг «Омикс» в адрес Кемеровского УФАС России было представлено письмо, поступившее 14.11.2017 в 12:35 на электронный адрес общества: omiks@omiks.tv с электронного адреса: K.Malekov@kemerovo.Gazprombank.ru, содержащее рекламу банковских вкладов Банк ГПБ (АО).

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России АО «Региональный Сетевой Информационный Центр», следует, что администратором домена второго уровня gazprombank.ru является Банк ГПБ (АО).

На сайте <http://www.gazprombank.ru/> содержатся сведения о банковских услугах, предоставляемых Банк ГПБ (АО).

Из заявления следует, что согласия на получение рекламы на адрес электронной почты omiks@jmiks.tv заявитель – ООО «Медиахолдинг «Омикс» не давало.

В электронных письмах направленных Банк ГПБ (АО) в адрес ООО «Медиахолдинг «Омикс», содержится рекламная информация о привлечении внимания к процентной ставке 7,25% по вкладу «Праздничный».

Из пояснений Банк ГПБ (АО) (вх. № 445 от 26.01.2018 следует, что спорная информация не является рекламой, поскольку была направлена по адресу конкретного юридического лица ошибочно.

Кемеровское УФАС России не может согласиться с данным довод исходя из следующего.

Согласно [пункту 2 статьи 3](#) ФЗ «О рекламе», объектом рекламирования является 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.

Согласно [пункту 3 статьи 3](#) ФЗ «О рекламе», под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

На электронную почту заявителя пришло письмо, содержащее сведения о ставке 7,25% по вкладу «праздничный» для физических лиц. Исходя из текста сообщения, в котором содержится информация об условиях данного вклада, следует, что спорная информация направлена на привлечение внимания потенциального потребителя к объекту рекламирования – вкладу «праздничный».

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным адресатам. В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретный электронный адрес лица, предполагается диспозицией [части 1 статьи 18](#) ФЗ «О рекламе» и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенного e-mail-сообщения. Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к ФЗ «О рекламе» следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. При этом, исходя из буквального толкования упомянутой [нормы](#) права, квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей. В связи с этим, при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации, необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия в тексте такой информации указания на ее конкретного получателя.

Отсутствие в самом тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, говорит о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, независимо от того, каким количеством лиц она была получена. Так как в тексте рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация и указания на конкретного адресата, то такая реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Следовательно, распространение Банком ГПБ (АО) рекламы посредством направления рекламы на электронную почту omiks@jmiks.tv без согласия пользователя, является нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является Банк ГПБ (АО).

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Банк ГПБ (АО) (ИНН 7744001497, ОГРН 1027700167110, юридический адрес: 117420, г.Москва, ул. Намёткина, дом 16, корпус 1, дата регистрации 13.11.2001) нарушившим требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы 14.11.2017 в 12:35 посредством электронной почты без согласия пользователя.

2. Предписание не выдавать в связи с прекращением распространения рекламы по электронному адресу: omiks@jmiks.tv.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «30» марта 2018 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя комиссии

<...>

Члены Комиссии