

...

... ..

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/05/18-2277/2024

«26» июня 2024 года г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: ....,

членов Комиссии: ....,

рассмотрев дело № 077/05/18-2277/2024 по признакам нарушения ... части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), путем распространения рекламы посредством e-mail-сообщений на электронную почту ...рекламы следующего содержания:

*«Приветствуем!*

*Очень хотим начать обслуживание по дипломам профобразования, удостоверениям специальностей и добровольным сертификатам. Наверное уже сталкивались с подобными запросами в своей деятельности.*

*Наша фирма работает с известными обучающими институтами и есть возможность предложить отличную цену, т.к. через нашу фирму проходят большие объемы. Средняя сумма диплома от 2000 до 5300 рубл. В целом выдаем 569 специальностей. Все документы сможете проверить письмом в оформившее их заведение. А также наша организация выпускает весь спектр лицензий и сертификатов, которые необходимы как для участия в тендере, так и для других*

*целей. Наша компания аккредитована на выдачу сорока тысяч различных стандартов. Стоимость от 4100 рубл.*

*Если сотрудничество интересно - можете написать ответное письмо, или увидеть информацию на нашем сайте. Также можем связаться по телефону, если его напишите»* поступившего 21.12.2023 в 19:57 с электронной почты ..., в присутствии ...,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/05/18-2277/2024 возбуждено в отношении ... на основании заявления физического лица и материалов по факту распространения посредством e-mail-сообщения на адрес электронной почты ...рекламы следующего содержания:

*«Приветствуем!*

*Очень хотим начать обслуживание по дипломам профобразования, удостоверениям*

*специальностей и добровольным сертификатам. Наверное уже сталкивались с подобными запросами в своей деятельности.*

*Наша фирма работает с известными обучающими институтами и есть возможность предложить отличную цену, т.к. через нашу фирму проходят большие объемы. Средняя сумма диплома от 2000 до 5300 рубл. В целом выдаем 569 специальностей. Все документы сможете проверить письмом в оформившее их заведение. А также наша организация выпускает весь спектр лицензий и сертификатов, которые необходимы как для участия в тендере, так и для других целей. Наша компания аккредитована на выдачу сорока тысяч различных стандартов. Стоимость от 4100 рубл.*

*Если сотрудничество интересно - можете написать ответное письмо, или увидеть информацию на нашем сайте. Также можем связаться по телефону, если его напишите»* поступившего 21.12.2023 в 19:57 с электронной почты ....

Поступление указанной рекламы на электронную почту ...подтверждается представленными заявителем скриншотами.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», электросвязь – любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

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 конкретную электронную почту лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенного email-сообщения.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону 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, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее

адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В этой связи 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 тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена. Резюмируя изложенное, Комиссия отмечает, что рассматриваемая реклама не является персональным предложением заявителю, а направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона 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 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из текста сообщений, Комиссия приходит к выводу, что спорная информация направлена на привлечение внимания потенциального потребителя к объекту рекламирования.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на электронный адрес ...отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством e-mail-сообщений; адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационного сообщения не представляется возможным установить, для кого именно создано данное сообщение и на восприятие кого оно направлено; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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 № 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.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет 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.

Таким образом, при распространении указанной рекламы усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, в отсутствие согласия абонента на получение рекламы.

Согласно представленным сведениям ООО «ТаймВэб.Домены», администратором доменного имени ... в соответствии с регистрационными данными является: ... (...).

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России установлено, что ... в настоящем случае является рекламодателем спорной рекламы:

*«Приветствуем!*

*Очень хотим начать обслуживание по дипломам профобразования, удостоверениям специальностей и добровольным сертификатам. Наверное уже сталкивались с подобными запросами в своей деятельности.*

*Наша фирма работает с известными обучающими институтами и есть возможность предложить отличную цену, т.к. через нашу фирму проходят большие объемы. Средняя сумма диплома от 2000 до 5300 рубл. В целом выдаем 569 специальностей. Все документы сможете проверить письмом в оформившее их заведение. А также*

*наша организация выпускает весь спектр лицензий и сертификатов, которые необходимы как для участия в тендере, так и для других целей. Наша компания аккредитована на выдачу сорока тысяч различных стандартов. Стоимость от 4100 рубл.*

*Если сотрудничество интересно - можете написать ответное письмо, или увидеть информацию на нашем сайте. Также можем связаться по телефону, если его напишите»* поступившего 21.12.2023 в 19:57 с электронной почты ....

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24 ноября 2020 года № 1922 (далее – Правила), при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно пункту 54 Правил добровольное устранение лицом (лицами) совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссия Московского УФАС России установила, что зафиксированное нарушение рекламного законодательства является разовым, аналогичных жалоб на действия ... в адрес Московского УФАС России не поступало.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписаний лицу, в чьих действиях установлено нарушение положений Закона о рекламе. При этом, в случае выявления новых фактов распространения данной рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе заявитель не лишен возможности подать в антимонопольный орган новое заявление.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42-47 Правил, Комиссия Московского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ... нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении на адрес электронной почты ...рекламы следующего содержания:

*«Приветствуем!*

*Очень хотим начать обслуживание по дипломам профобразования, удостоверениям специальностей и добровольным сертификатам. Наверное уже сталкивались с подобными запросами в своей деятельности.*

*Наша фирма работает с известными обучающими институтами и есть возможность предложить отличную цену, т.к. через нашу фирму проходят большие объемы.*

*Средняя сумма диплома от 2000 до 5300 рубл. В целом выдаем 569 специальностей. Все документы сможете проверить письмом в оформившее их заведение. А также наша организация выпускает весь спектр лицензий и сертификатов, которые необходимы как для участия в тендере, так и для других целей. Наша компания аккредитована на выдачу сорока тысяч различных стандартов. Стоимость от 4100 рубл.*

*Если сотрудничество интересно - можете написать ответное письмо, или увидеть информацию на нашем сайте. Также можем связаться по телефону, если его напишите», поступившего 21.12.2023 в 19:57 с электронной почты ...*

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном 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.

Председатель комиссии Члены комиссии: ...

...

...