АО «ЕЭТП»

115114, г. Москва,

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

Исх. № 2989/04-01 от 20.03.2018

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/66-17

«05» марта 2018 года г. Ярославль

Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления Гудкевич Е.В.;

члены Комиссии: ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А.В., специалист-эксперт Волкова Л.А.;

рассмотрев дело № 04-01/66-17, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в присутствии представителя АО «ЕЭТП» <...> по доверенности от 01.09.2017 г.

УСТАНОВИЛА:

В Ярославское УФАС России поступило обращение<...> (вх. № 11546 от 01.11.2017 г.) о распространении АО «ЕЭТП» рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Установлено, что 17 октября 2017 г. в 13 часов 20 минут с электронного почтового ящика news@e.roseltorg.ru на электронную почту заявителя <...> поступило электронное сообщение следующего содержания: «Уважаемый <...>! Обращаем Ваше внимание, что 13 октября 2017 г. решением Минкомсвязи РФ приостановлено действие аккредитации Удостоверяющего центра ООО «Компания «Тензор» (ИНН...ОГРН...). Официальная информация на сайте министерства. В соответствии со ст. 5 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе», на федеральных электронных площадках для торгов по госзакупкам могут использоваться только электронные подписи, выпущенные удостоверяющими центрами с действующей аккредитацией Минкомсвязи РФ. Для исключения рисков недопущения к участию в

торгах на крупнейших российских электронных площадках, вы можете оформить электронную подпись в аккредитованном удостоверяющем центре АО «ЕЭТП» или других аккредитованных удостоверяющих центрах. С уважением, команда ЕЭТП.». Получение указанного письма подтверждается представленной заявителем распечаткой с электронной почты.

Дело возбуждено по признакам нарушения части 1 статьи 18 и пункта 4 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»), поскольку рассматриваемая реклама распространялась АО «ЕЭТП» по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы и является актом недобросовестной конкуренции.

АО «ЕЭТП» с вменяемыми нарушениями не согласно и в письменных пояснениях (вх. № 426 от 17.01.2018 г.), указало следующее.

06.03.2012 г. ООО «Архитектон» была направлена заявка на аккредитацию в качестве участника размещения заказа на электронной площадке www.etp.roseltorg.ru. Данная заявка была удовлетворена и ООО «Архитектон» было аккредитовано на электронной площадке АО «ЕЭТП» сроком до 06.03.2015 г. В качестве адреса электронной почты при аккредитации ООО «Архитектон» был указан <...>/ Одновременно <...>, являющийся генеральным директором «Архитектон», был зарегистрирован в качестве пользователя с указанием того же адреса электронной почты. Правоотношения между оператором электронной площадки и зарегистрированными пользователями установлены в Регламенте организации и проведения электронных аукционов в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее — Регламент) и Политикой конфиденциальности АО «ЕЭТП». Регламент, в соответствии с пунктом 2.4, является договором присоединения. В соответствии с пунктом 4.2.4 Регламента Оператор электронной площадки вправе использовать средства электросвязи для периодического предоставления Пользователям информации рекламного характера. При этом зарегистрированный пользователь может выразить свое несогласие на получение информации рекламного характера от Оператора электронной площадки, прислав письмо по электронной почте. Отсутствие такого письма считается согласием на получение рекламы. Одновременно согласно Политике конфиденцияльности АО «ЕЭТП» пользователь, проходя регистрацию, соглашается получать информацию новостного и маркетингового характера на указанные пользователем при регистрации адреса электронной почты. Пользователь может отказаться от получения маркетинговых и новостных рассылок, кликнув по ссылке «Отписаться» внизу письма. Предусмотренный функционал «Отписаться» не был использован заявителем, в связи с чем ему было направлено рассматриваемое письмо. АО «ЕЭТП» считает также, что рассматриваемое электронное сообщение не является рекламой, поскольку зарегистрировано конкретному зарегистрированному пользователю электронной площадки и содержало адресное обращение «Уважаемый...!». Следовательно, письмо не обладает всеми признаками рекламы, а именно признаком адресованности неопределенному кругу лиц. АО «ЕЭТП» также не согласно с нарушением пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе». В дополнениях к письменным пояснениям (исх. № 642-Д/18 от 06.02.2018 г.) общество указывает, что вся передаваемая в письме информация не содержала ложных, неточных или искаженных сведений, носила ознакомительный характер и не имела целью подрыв доверия получателей письма к ООО «Компания «Тензор». Изложенные в

письменных пояснениях доводы представители АО «ЕЭТП» поддержали на заседаниях Комиссии.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФФЗ «О рекламе» рекламой является 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 продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация содержит предложение оформить электронную подпись в удостоверяющем центре АО «ЕЭТП». Кроме того, фраза «удостоверяющем центре» является активной ссылкой, при нажатии на которую осуществляется переход на сайт ЕЭТП в раздел «Услуги и сервисы», где можно заказать электронную подпись.

Таким образом, рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания к АО «ЕЭТП» и оказываемым им услугам по оформлению электронных подписей и продвижение компании и ее услуг на рынке.

Комиссия не согласна с доводом АО «ЕЭТП» о том, что рассматриваемое сообщение не является адресованным неопределенному кругу лиц по следующим основаниям.

Устанавливая критерий неопределенности круга лиц, которому направляется информация, как основание отнесения такой информации к рекламе, следует исходить из непосредственного содержания этой информации. Рассматриваемое сообщение, поступившее по электронной почте заявителю, содержит сведения об услугах ОА «ЕЭТП» по оформлению электронной подписи и представляет интерес для неопределенного круга лиц, поскольку воспользоваться данной услугой может любое лицо. Из текста сообщения также не следует, что информация предполагалась для конкретного абонента и ею может воспользоваться исключительно заявитель. Сообщение не содержит какой-либо информации о персональных условиях предоставления услуг. Кроме того, из материалов дела следует, что рассматриваемое сообщение направлялось и другим пользователям электронной площадки. Информация аналогичного содержания размещена также на сайте www.roseltorg.ru. Следовательно, рассматриваемая информация является обезличенной, не носит персонализированного характера и является адресованной неопределенному кругу лиц, несмотря на указание в ней фамилии, имени, отчества адресата.

На основании изложенного направленное заявителю сообщение обладает всеми перечисленными в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признаками и, следовательно, является рекламой.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «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 пункте 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" указано, что согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно материалам дела ООО «Архитектон», генеральным директором которого является заявитель, было аккредитовано на единой электронной торговой площадке, оператором которой является АО «ЕЭТП», 06.03.2012 г. сроком на три года (до 06.03.2015 г.). В качестве адреса электронной почты для отправки сообщений от имени Площадки ООО «Архитектон» был указан почтовый ящик <...>. Заявка на аккредитацию участника размещения заказа содержит заявление ООО «Архитектон» о том, что в соответствии со статьей 428 ГК РФ общество «полностью и безоговорочно присоединяется к электронным регламентам, условия которых определены оператором электронной торговой площадки и опубликованы по адресу «http://roseltorg.ru/reglament.zip».

Однако в ходе рассмотрения дела установлено, что на момент аккредитации ООО «Архитектон» (06.03.2012 г.) являлся действующим Регламент организации и проведения открытых аукционов в электронной форме для размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в редакции от 24.08.2011 г. (далее — Регламент). В указанной редакции регламента отсутствовало положение, содержащее право оператора площадки направлять участникам размещения заказа и зарегистрированным пользователям информацию рекламного характера. Регламент в редакции от 24.08.2011 г. также не предусматривал принятие стороной Регламента дальнейших изменений и дополнений, вносимых в Регламент. Доказательства уведомления ООО «Архитектон» о вносимых в Регламент изменениях, в частности, о внесении пункта 4.2.4., предусматривающего право оператора площадки направлять пользователям информацию рекламного характера, в материалах дела отсутствуют.

Кроме того, в соответствии с Регламентом (Раздел I) сторонами Регламента являются Оператор, Заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация, Участник размещения заказа, Оператор официального сайта, Удостоверяющий центр. Аккредитация предоставляет участнику размещения заказа возможность работы в закрытой части автоматизированной системы Оператора.

Согласно пункту 7.4.1 Регламента по истечении срока аккредитации, в случае, если не была в установленные сроки проведена переаккредитация, Оператор исключает Участника из реестра Участников размещения заказа на электронной площадке.

Из материалов дела следует, что действие аккредитации ООО «Архитектон» истекло 06.03.2015 г., и общество не проходило переаккредитацию на электронной площадке АО «ЕЭТП». Таким образом, с 07.03.2015 г. ООО «Архитектон» не является стороной договора присоединения — Регламента, следовательно, действие

данного Регламента не может распространяться на правоотношения, возникшие между АО «ЕЭТП» и ООО «Архитектон» после 06.03.2015 г.

В материалах дела отсутствуют какие-либо документы и сведения, подтверждающие, что ООО «Архитектон» при прохождении аккредитации на электронной площадке, а также заявитель при регистрации его в качестве пользователя электронной площадки присоединялись к политике конфиденциальности АО «ЕЭТП». Доказательства размещения на момент аккредитации ООО «Архитектон» политики конфиденциальности АО «ЕЭТП» по ссылке «http://roseltorg.ru/reglament.zip» в материалах дела также отсутствуют. В письме (исх. № 634-Д/18 от 06.02.2018 г .) АО «ЕЭТП» указало, что сведения о размещении по состоянию на 06.03.2012 г. политики конфиденциальности АО «ЕЭТП» на официальном сайте не сохранились.

На основании изложенного Комиссия пришла к вводу об отсутствии доказательств получения предварительного согласия заявителя на получение рекламы от АО «ЕЭТП», что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

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

Согласно представленной АО «РСИЦ» информации администратором домена второго уровня roseltorg.ru и, следовательно, отправителем электронного сообщения, является АО «ЕЭТП».

Наличия признаков нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» Комиссией не установлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Уважаемый <...>! Обращаем Ваше внимание, что 13 октября 2017 г. решением Минкомсвязи РФ приостановлено действие аккредитации Удостоверяющего центра ООО «Компания «Тензор» (ИНН...ОГРН...). Официальная информация на сайте министерства. В соответствии со ст. 5 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе», на федеральных электронных площадках для торгов по госзакупкам могут использоваться только электронные подписи, выпущенные удостоверяющими центрами с действующей аккредитацией Минкомсвязи РФ. Для исключения рисков недопущения к участию в торгах на крупнейших российских электронных площадках, вы можете оформить электронную подпись в аккредитованном удостоверяющем центре АО «ЕЭТП» или других аккредитованных удостоверяющих центрах. С уважением, команда ЕЭТП.», поступившую 17 октября 2017 г. в 13 часов 20 минут с электронного почтового ящика news@e.roseltorg.ru на электронную почту <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Выдать АО «ЕЭТП» (ИНН 7707704692, ОГРН 1097746299353) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «19» марта 2018 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии _____ А.В. Семенюк

_____ Л.А. Волкова

АО «ЕЭТП»

115114, г. Москва,

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

Исх. № 2990/04-01 от 20.03.2018

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 04-01/66-17

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«05» марта 2018 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности заместителя

руководителя управления Гудкевич Е.В.;

члены Комиссии: ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А.В., специалист-эксперт Волкова Л.А.;

на основании своего решения от «05» марта 2018 года по делу № 04-01/66-17 о признании ненадлежащей рекламы: «Уважаемый <...>! Обращаем Ваше внимание, что 13 октября 2017 г. решением Минкомсвязи РФ приостановлено действие аккредитации Удостоверяющего центра ООО «Компания «Тензор» (ИНН...ОГРН...). Официальная информация на сайте министерства. В соответствии со ст. 5 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе», на федеральных электронных площадках для торгов по госзакупкам могут использоваться только электронные подписи, выпущенные удостоверяющими центрами с действующей аккредитацией Минкомсвязи РФ. Для исключения рисков недопущения к участию в торгах на крупнейших российских электронных площадках, вы можете оформить электронную подпись в аккредитованном удостоверяющем центре АО «ЕЭТП» или других аккредитованных удостоверяющих центрах. С уважением, команда ЕЭТП.», поступившей 17 октября 2017 г. в 13 часов 20 минут с электронного почтового ящика news@e.roseltorg.ru на электронную почту <...>, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ЕЭТП» (ИНН 7707704692, ОГРН 1097746299353115114, место нахождения: г. Москва, ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5) в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы на адрес электронной почты gpk81@mail.ru без получения предварительного согласия абонента на получение рекламы.

АО «ЕЭТП» представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «16» апреля 2018 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области 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 _____ Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии _____ А.В. Семенюк

_____ Л.А. Волкова