

ООО «Информационное агентство «Банки.ру»
117638, Москва, ул. Одесская, д. 2, БЦ Лотос, башня А, эт. 19

ООО «Решения для имейл рассылок»
198207, г. Санкт-Петербург, Трамвайный пр-кт, д. 12, к. 2, лит. А

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/05/18-12607/2023

«21» ноября 2023 года
Москва

г.

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 № 077/05/18-12607/2023 по признакам нарушения ООО «Решение для имейл рассылок», ООО «Информационное агентство «Банки.ру» части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), при распространении на адрес электронной почты <...> рекламы следующего содержания: *«4 000 на покупку каско на Банки.ру Получите 4 000 рублей для вашего автомобиля Рассчитывали каско, но так и не оформили полис? Возможно, мы сможем подобрать для Вас выгодное предложение – это займет всего 5 минут и позволит сэкономить несколько тысяч рублей. Воспользуйтесь калькулятором каско и рассчитайте стоимость полиса сразу в 11 страховых компаниях. Вы сможете выбрать лучшее предложение и оформить каско с выгодой до 90%. И еще немного выгоды До 30 июня 2023 года действует акция «4 000 рублей для вашего авто». При оформлении каско Вы получите 1 000 бонусных рублей на топливо от АЗС «Газпромнефть» и 3 000 рублей на ремонт от FIT SERVICE...»*, поступившей 23.06.2023 в 15:38 с электронного адреса newsletter@email.banki.ru,

в отсутствие ООО «Решение для имейл рассылок», ООО «Информационное агентство «Банки.ру»,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/05/18-12607/2023 возбуждено в отношении ООО «Решение для имейл рассылок», ООО «Информационное агентство «Банки.ру» на основании заявления физического лица и материалов по факту распространения посредством e-mail-сообщения на адрес электронной почты <...> рекламы следующего содержания: *«4 000 на покупку каско на*

Банки.ру Получите 4 000 рублей для вашего автомобиля Рассчитывали каско, но так и не оформили полис? Возможно, мы сможем подобрать для Вас выгодное предложение – это займет всего 5 минут и позволит сэкономить несколько тысяч рублей. Воспользуйтесь калькулятором каско и рассчитайте стоимость полиса сразу в 11 страховых компаниях. Вы сможете выбрать лучшее предложение и оформить каско с выгодой до 90%. И еще немного выгоды До 30 июня 2023 года действует акция «4 000 рублей для вашего авто». При оформлении каско Вы получите 1 000 бонусных рублей на топливо от АЗС «Газпромнефть» и 3 000 рублей на ремонт от FIT SERVICE...», поступившей 23.06.2023 в 15:38 с электронного адреса newsletter@email.banki.ru.

Поступление указанной рекламы на адрес электронной почты <...> подтверждается скриншотом и выгрузкой электронного письма, представленными заявителем.

ООО «Информационное агентство «Банки.ру» заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела (вх. № 75320-ЭП/23 от 20.11.2023).

Между тем Комиссия Московского УФАС России обращает внимание, что заявленное ходатайство является немотивированным и не содержит описания доводов, свидетельствующих о необходимости отложения рассмотрения дела.

Кроме того ранее ООО «Информационное агентство «Банки.ру» были направлены сведения о лицах, представляющих интересы ООО «Информационное агентство «Банки.ру» при рассмотрении дела № 077/05/18-12607/2023 (вх. №75379/23 от 20.11.2023).

Руководствуясь юридическими принципами, Комиссия приходит к выводу, что удовлетворение заявленного ходатайства повлечет необоснованное затягивание производства по настоящему делу, поэтому отклоняет его.

Таким образом, 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 e-mail 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.

В настоящем случае спорное электронное письмо направлено на привлечение внимания к деятельности ООО «Информационное агентство «Банки.ру», в том числе к программам автострахования «Каско».

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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель 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 распространенной рекламе отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Текст рекламы не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

Согласно поступившему заявлению физического лица, владельца электронной почты <...>, согласие на получение рекламы он не давал.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что реклама, поступившая на электронную почту <...> следующего содержания: «4 000 на покупку каско на Банки.ру Получите 4 000 рублей для вашего автомобиля Рассчитывали каско, но так и не оформили полис? Возможно, мы сможем подобрать для Вас выгодное предложение – это займет всего 5 минут и позволит сэкономить несколько тысяч рублей. Воспользуйтесь калькулятором каско и рассчитайте стоимость полиса сразу в 11 страховых компаниях. Вы сможете выбрать лучшее предложение и оформить каско с выгодой до 90%. И еще немного выгоды До 30 июня 2023 года действует акция «4 000 рублей для вашего авто». При оформлении каско Вы получите 1 000 бонусных рублей на топливо от АЗС «Газпромнефть» и 3 000 рублей на ремонт от FIT SERVICE...», поступившей 23.06.2023 в 15:38 с электронного адреса newsletter@email.banki.ru, была направлена в отсутствие согласия адресата на ее получение.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Таким образом, распространение рекламы на электронную почту <...>, посредством e-mail-сообщения, поступившего 23.06.2023 в 15:38 с электронного адреса newsletter@email.banki.ru, с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе является ненадлежащим.

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

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей.

Согласно сервису регистрации доменов reg.ru, администратором домена banki.ru является ООО «Информационное агентство «Банки.ру» (ИНН 7723527345).

В соответствии с представленными документами и сведениями установлено, что между ООО «Информационное агентство «Банки.ру» и ООО «Решение для имейл рассылок» заключен сублицензионный договор № 11651 от 01.11.2022, в соответствии с которым ООО «Решение для имейл рассылок» предоставило ООО «Информационное агентство «Банки.ру» право пользования программным обеспечением, с использованием которого осуществляется доставка e-mail-сообщений по базе контактов ООО «Информационное агентство «Банки.ру».

ООО «Решение для имейл рассылок» в материалы дела представлены пояснения, согласно которым распространение спорного e-mail-сообщения осуществлялось непосредственно ООО «Информационное агентство «Банки.ру», в то время как ООО «Решение для имейл рассылок» предоставляет исключительно технические возможности работы сайта.

В соответствии с пунктом 4.2.4 вышеуказанного договора, отправка электронных сообщений подписчикам посредством Сайта осуществляется ООО «Информационное агентство «Банки.ру» исключительно при наличии согласия подписчиков на получение таких сообщений.

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России установлено, что ООО

«Информационное агентство «Банки.ру» в настоящем случае является рекламодателем спорной рекламы, обратного в материалы дела не представлено, сторонами не оспаривается.

ООО «Информационное агентство «Банки.ру» (далее также – Общество) в материалы дела представлены пояснения, согласно которым Обществом было получено согласие на распространение рекламы в адрес заявителя, однако 15.06.2023 указанное согласие было отозвано заявителем на сайте banki.ru.

Общество в пояснениях также указывает, что обработка отказа от получения рекламы происходит в течение 7 (семи) рабочих дней.

Между тем Комиссия, оценивая указанный довод, обращает внимание на следующее.

Согласно части 1 статьи 18 Закона о рекламе рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, положение законодательства Российской Федерации о рекламе относительно обязанности распространителя предварительно получить согласие абонента на распространение ему рекламных материалов и немедленно прекратить их распространение по его требованию, в первую очередь, направлено на защиту абонентов от получения нежелательной рекламы.

Так как обработка отказа от рекламной рассылки осуществлялась в течении 7 (семи) рабочих дней с даты поступления требования заявителя, а не 15.06.2023, Комиссией указанный довод ООО «Информационное агентство «Банки.ру» не подлежит удовлетворению.

Таким образом, в настоящем случае отсутствует выраженное согласие абонента именно на получение рекламы, в том числе от конкретного рекламодателя.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях ООО «Информационное агентство «Банки.ру» установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении на адрес электронной почты <...> рекламы следующего содержания: *«4 000 на покупку каско на Банки.ру Получите 4 000 рублей для вашего автомобиля Рассчитывали каско, но так и не оформили полис? Возможно, мы сможем подобрать для Вас выгодное предложение – это займет всего 5 минут и позволит сэкономить несколько тысяч рублей. Воспользуйтесь калькулятором каско и рассчитайте стоимость полиса сразу в 11 страховых компаниях. Вы сможете выбрать лучшее предложение и оформить каско с выгодой до 90%. И еще немного выгоды До 30 июня 2023 года действует акция «4 000 рублей для вашего авто». При оформлении каско Вы получите 1 000 бонусных рублей на топливо от АЗС «Газпромнефть» и 3 000 рублей на ремонт от FIT SERVICE...»*, поступившей 23.06.2023 в 15:38 с электронного адреса newsletter@email.banki.ru.

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.

ООО «Информационное агентство «Банки.ру» в материалы дела представлены письменные пояснения, согласно которым распространение рекламы на адрес электронной почты <...> было прекращено.

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. Производство по делу № 077/05/18-12607/2023 в отношении ООО «Решения для имейл рассылок» прекратить в связи с неподтверждением факта нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

2. Признать ООО «Информационное агентство «Банки.ру» нарушившим часть 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении на адрес электронной почты <...> рекламы следующего содержания: *«4 000 на покупку каско на Банки.ру Получите 4 000 рублей для вашего автомобиля Рассчитывали каско, но так и не оформили полис? Возможно, мы сможем подобрать для Вас выгодное предложение – это займет всего 5 минут и позволит сэкономить несколько тысяч рублей. Воспользуйтесь калькулятором каско и рассчитайте стоимость полиса сразу в 11 страховых компаниях. Вы сможете выбрать лучшее предложение и оформить каско с выгодой до 90%. И еще немного выгоды До 30 июня 2023 года действует акция «4 000 рублей для вашего авто». При оформлении каско Вы получите 1 000 бонусных рублей на топливо от АЗС «Газпромнефть» и 3 000 рублей на ремонт от FIT SERVICE...»*, поступившей 23.06.2023 в 15:38 с электронного адреса newsletter@email.banki.ru.

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 <...>

<...>