

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 21-05/15-2018 Р

04 февраля 2019

г. Петропавловск-Камчатский

Резолютивная часть решения оглашена 22 января 2019

В полном объеме решение изготовлено 04 февраля 2019

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

Председатель Комиссии: "....."

Члены комиссии: "..."

рассмотрев дело № 21-05/15-2018Р, возбужденное в отношении ПАО «Ростелеком» (ул. Достоевского, д.15, г. Санкт – Петербург, 191002, ИНН 7707049388), ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Дальний Восток» (ул. Светланская, д. 57, г. Владивосток, 690091), (далее - ПАО «Ростелеком») части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие заявителя;

в присутствии представителя ПАО «Ростелеком», лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

15 октября 2018 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю поступило заявление о признаках нарушения законодательства о рекламе от гражданки (направленное Управлением Роскомнадзора по Камчатскому краю № 4965-01/41 от

15.10.2018).

Гражданке на электронную почту направляется реклама ПАО «Ростелеком» без ее согласия. Гражданка обращалась к ПАО «Ростелеком» № 47489696 от 07.09.2018, в ответ ПАО «Ростелеком» направило письмо № 47489696-1 от 20.09.2018 об удалении электронной почты из профиля.

Заявителю продолжает направляться реклама, к заявлению приложен скриншот подтверждающий направление рекламы ПАО Ростелекома от 05 октября 2018.

05 октября 2018 года (1:29) на электронную почту заявителя был направлена следующая реклама: «Привет от команды Ростелекома! Ростелеком меняется. Мы развиваемся, ставим новые цели и создаем продукты, полезные для работы, учебы и жизни. Наша цель - предоставлять доступ к тому, что действительно нужно. Мы запускаем два новых сервиса - Ростелеком Лицей и Wink. Ростелеком Лицей Образовательный онлайн - сервис для школьников и их родителей. Поможет улучшить знания по любому предмету, подготовиться к экзаменам и выбрать подходящий вуз. Заниматься самостоятельно или с репетитором - можно из любой точки мира. Wink Тысячи фильмов, сериалов и телепередач на любых устройствах. Сервис можно подключить на Iphone, Ipad, Apple TV, планшетах и смартфонах Android, устройствах с Android TV, Samsung Tizen b Smart TV. Заметили что – то необычное? Все верно, вместе с новыми сервисами мы представляем обновленный дизайн. Надеемся, что вам понравится наш новый логотип так же, как он нравится нам. Больше полезных сервисов на rt.ru Узнать сейчас Спасибо, что вы с нами Именно вы вдохновляете нас быть лучше С уважением, Ваш Ростелеком 2018 ПАО «Ростелеком» Все права защищены ПАО «Ростелеком» - крупнейший провайдер цифровых услуг и решений 7(499)999-82-83 rostelecom@rt.ru» (скриншот рекламы).

Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю направляло запрос в адрес ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Дальний Восток», а именно представить:

- правовое обоснование направления рекламы ПАО «Ростелеком» гражданке на электронную почту;
- договор заключенный между гражданкой и ПАО «Ростелеком»;

- согласие гражданки на получение рекламы от ПАО «Ростелеком» на электронную почту;

- скриншоты с датами направления рекламы ПАО «Ростелеком» на электронную почту гражданке Бурдуковской Майне Степановне.

В ответе на запрос ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Дальний Восток» в письме № 08/05/14802-18 от 01.11.2018 сообщил, что по факту обращения (№ 47489696 от 07.09.2018) ПАО «Ростелеком» были предприняты меры по удалению электронной почты абонента из профиля. Факт получения рекламы после указанного обращения объясняется техническим сбоем.

Также ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Дальний Восток» направило договор об оказании услуг телефонной связи.

Доказательств технического сбоя направления рекламы на электронную почту заявителя ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Дальний Восток» не представило.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», (далее – Закон 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.

В соответствии со статьей 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.

Исходя из содержания указанной информации, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром (услугой), способа ее распространения, данная информация является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и

направлена на привлечение внимания к услуге новых сервисов «Ростелекома», поддержанию интереса к ним и продвижению на рынке.

В силу пункта 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама несоответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ПАО «Ростелеком» (ул. Достоевского, д.15, г. Санкт – Петербург, 191002, ИНН 7707049388), ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Дальний Восток» (ул. Светланская, д. 57, г. Владивосток, 690091), (далее - ПАО «Ростелеком»).

ПАО «Ростелеком» не представило согласие заявителя на получение рекламы.

Под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

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.

В тексте рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация. Реклама не содержит в себе указания на конкретного адресата, в связи, с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

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.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на электронную почту заявителя отвечает всем признакам рекламы: адресована неопределенному кругу лиц, 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума ВАС 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.

На основании изложенного, учитывая то обстоятельство, что действия по непосредственному доведению рекламы до их конечных получателей осуществлены лицом, участвующим в деле, а также то, что оно было осведомлено о цели оказания ими соответствующих услуг, в данном случае имеются все основания считать ПАО «Ростелеком» рекламодателем в понимании пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Таким образом, распространение 05 октября 2018 года (1:29) на электронную почту заявителя рекламы 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, несут рекламодатель и распространитель.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения вышеуказанной рекламы ПАО «Ростелеком» не представлено.

22.01.2019 представитель ПАО «Ростелеком» представила Справку - подтверждение по делу № 21-05/15-2018Р, из которой следует следующее: ПАО «Ростелеком» признает факт нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в действиях общества по направлению 08.10.2018 на адрес электронной почты, принадлежащей абоненту ".....", зарегистрированной по адресу без ее предварительного на то согласия, информация о деятельности ПАО «Ростелеком» с указанием предложенных компанией услуг связи. ПАО «Ростелеком» по месту осуществления деятельности Камчатским филиалом в целях устранения нарушения, допущенного при изложенных обстоятельствах, подтверждает об устранении нарушения в добровольном порядке путем удаления указанного адреса электронной почты "....." 25.10.2018 из своей базы данных, предусмотренной для любых информационных рассылок и маркетинговых инициатив (Письмо ПАО «Ростелеком» исх. № 0806/05/2312-19 от 22.01.2019).

Справка - подтверждение представлена без соответствующих подтверждающих документов.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным

органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ПАО «Ростелеком» предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Руководствуясь [частью 1 статьи 36](#) Федерального закона от 13.03.2006 года № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с [пунктами 37 - 42](#) Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508), Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ПАО «Ростелеком» (ул. Достоевского, д.15, г. Санкт – Петербург, 191002, ИНН 7707049388), ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Дальний Восток» (ул. Светланская, д. 57, г. Владивосток, 690091) нарушившими часть 1 статьи 18 Закона о рекламе в связи с распространением 05 октября 2018 года (1:29) на электронную почту заявителя рекламы ПАО «Ростелеком», без предварительного согласия.
2. Выдать ПАО «Ростелеком» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Камчатского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.