

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА  
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03  
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11478/05-2014

06.11.2014

г. Ульяновск

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

председатель комиссии – заместитель руководителя управления Попов К.Ю.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт Хлыкина М.Е.,

- ведущий специалист-эксперт Табартова Т.Ю.,

рассмотрев дело № 11478/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения по сети электросвязи рекламы «Кулинарной студии Clever» без согласия абонента электронного почтового ящика <v...@gmail.com>, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя – <Я...> (о месте и времени извещен надлежащим образом),

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - индивидуального предпринимателя Асташонок Н.О. (далее – ИП Асташонок Н.О.), зарегистрированной по адресу: <...> (о месте и времени предприниматель извещена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

По обращению <Я...> Ульяновским УФАС России определением от 10.10.2014 по факту распространения 18.06.2014 и 05.08.2014 по сети электросвязи рекламы «Кулинарной студии Clever» без согласия абонента электронного почтового ящика <v...@gmail.com> возбуждено дело № 11478/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечен <Я...>, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ИП Асташонок Н.О. Рассмотрение дела назначено на 06.11.2014 в 10 час. 00 мин.

На заседание Комиссии 06.11.2014 <Я...> не явился, о месте и времени рассмотрения дела заявитель извещен надлежащим образом.

ИП Асташонок Н.О. на рассмотрение дела 06.11.2014 не явилась, о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещена надлежащим образом (определение от 10.10.2014 о возбуждении дела № 11478/05-2014 направлено ИП Асташонок Н.О. на адрес её электронной почты info@culinarystudio.ru, а также в адрес Коллегии адвокатов «Советник», где состоит представитель предпринимателя по доверенности от 03.10.2014). Из письменных пояснений представителя ИП Асташонок Н.О. (исх. № С-17 от 31.10.2014, вх. № 9332 от 05.11.2014) следует, что владельцем домена «culinarystudio.ru» является гр. <А>. Сайт www.culinarystudio.ru создан в сети Интернет для реализации увлечений гр. <А>, поскольку последняя в свободное время увлекается «высокой кухней», что

включает в себя кулинарию, рецепты блюд, национальные способы приготовления пищи. Информационные сообщения об Интернет-клубе «Кулинарная студия Clever» направляются <А...> по адресной книге, в которой содержатся электронные адреса участников клуба. Электронный адрес гр. <Я...> случайно попал в перечень адресов одноклубников, не был своевременно удалён, в связи с чем заявителю ошибочно были направлены информационные сообщения о деятельности «Кулинарной студии Clever».

Также представителем ИП Асташонок Н.О. сообщено, что информация о «Кулинарной студии Clever» направляется лицам, так или иначе выразившим интерес к участию в клубе любителей высокой кухни. Посторонним лицам и, тем более, неопределенному кругу лиц указанная информация не направляется, соответственно, она не может быть отнесена к рекламной.

Исследовав материалы дела № 11478/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу «Кулинарной студии Clever», распространённую по сетям электросвязи 18.06.2014 и 05.08.2014 без предварительного согласия абонента электронного почтового ящика <v...@gmail.com>, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступило обращение <Я...> о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 394/ог от 11.08.2014). В обращении указано, что заявителю 18.06.2014 и 05.08.2014 без его согласия на адрес электронной почты <v...@gmail.com> поступила информация рекламного характера от «Кулинарной студии Clever» с почтового ящика info@culinarystudio.ru (служебная записка № 678 от 10.10.2014).

Информация под названием «Кулинарная Студия Clever – путешествие в Тоскану!», направленная 18.06.2014 <Я...> на электронный почтовый ящик <v...@gmail.com>, имеет следующее содержание.

**«КУЛИНАРНАЯ СТУДИЯ CLEVER: ВСЁ О ЕДЕ»**

Ниже приведены фирменный логотип Кулинарной студии Clever, а также полоса зелёного цвета, в которой указано: «culinarystudio.ru | info@culinarystudio.ru | +7 495 220 3550 | +7 495 220 5208 м. Тульская, Варшавское шоссе, 9, стр. 1В Лофт-квартал «Даниловская Мануфактура», корпус Кнопка, Северный вход». Под полосой также указано: «кулинарные мастер-классы | корпоративы и праздники | фуд-стайлинг и съёмки | PR и продвижение».

Далее приведена информация, разделенная на 4 блока, которые имеют следующее содержание:

**«КУЛИНАРНЫЕ ПУТЕШЕСТВИЯ – вместе со Студией Clever и Марией Сорокиной**  
(приведено в полосе зелёного цвета)

Приглашаем вас в гастрономическое путешествие по Тоскане, по её зелёным долинам, неспешным холмам, городам-крепостям, виноградникам, оливковым деревьям и, конечно же, по её кухне, которая полна уважения к мясу и хорошему вину! 25-28 сентября – набирается тур в Тоскану! Всем получателям рассылки скидка 5%! Как присоединиться к туру: 8-495-220-35-50 | 8-919-999-06-22 maasorokina@gmail.com | info@culinarystudio.ru БЛОГ О ПУТЕШЕСТВИЯХ (ссылка)».

Блок сопровождается панорамной фотографией городской местности.

**«КУЛИНАРНЫЙ КОРПОРАТИВ НА ПРИРОДЕ – гриль!**

(приведено в полосе зелёного цвета)

Наступила пора гриля, пикантного мяса и овощей – Студия Clever приглашает выбраться из офисов на природу, размять ноги, вдохнуть запах травы и устроить себе настоящий корпоративный праздник. Совместное приготовление еды в неформальной обстановке сближает – это факт! Готовить весело – тоже факт!

Шеф-повара Кулинарной Студии Clever предлагают заменить привычную на шашлыках свинину, говядину или семгу на тунца. А если приготовить его в панировке из кунжута, то получится сочное, вкусное питательное блюдо. ПОСМОТРЕТЬ РЕЦЕПТ (ссылка)». Блок сопровождается фотографией кулинарного блюда, размещенного на тарелке.

«ЧТО ВКУСНОГО В ИЮЛЕ – расписание кулинарных мастер –классов (приведено в полосе зелёного цвета)

В самой середине лета мы будем готовить настоящий ливанский ужин с Марией Сорокиной и Андреем Бугайским, напечём различных пицц с Ольгой Лаврентьевой, узнаем, что такое «ближневосточные мезе», ну и пожарим от души на гриле с Артуром Лоцмановым. Спешите записываться, количество мест ограничено! ЗАПИСАТЬСЯ НА МАСТЕР-КЛАССЫ (ссылка)». Блок сопровождается фотографией кулинарного блюда, размещенного на тарелке.

«КУЛИНАРНАЯ СТУДИЯ – в вашем городе! (приведено в полосе зелёного цвета)

Мечтаете добавить в ежедневную работу щепотку души, испачкать руки в муке, прикоснуться к чему-то настоящему и почувствовать это на вкус? Любите готовить или хотите показать другим, что это весело, интересно и безумно вкусно? Или у вас уже есть ресторан или магазин, но вы ищете новые способы продвижения? Теперь вы можете приобрести франшизу Кулинарной Студии Clever – и мы поделимся секретами бизнеса и поможем вам открыть собственную кулинарную студию в своём городе! Все подробности: +7 495 220 3550 | +7 495 220 5208 | info@culinarystudio.ru».

Ниже указано: «Расписание Кулинарной Студии и запись на мастер-классы: culinarystudio.ru | info@culinarystudio.ru | +7 495 220 3550 | +7 495 220 5208 м. Тульская, Варшавское шоссе, 9, стр. 1В Лофт-квартал «Даниловская Мануфактура», корпус Кнопка, Северный вход, 2 этаж, #227 Мы в социальных сетях: FACEBOOK | ВКОНТАКТЕ | INSTAGRAM. Чтобы отказаться от нашей рассылки, нажмите здесь (ссылка).».

Информация под названием «Мастер-классы в сентябре от Кулинарной Студии Clever», направленная 05.08.2014 <Я...> на электронный почтовый ящик <v...@gmail.com>, имеет следующее содержание.

«КУЛИНАРНАЯ СТУДИЯ CLEVER: ВСЁ О ЕДЕ»

Ниже приведены фирменный логотип Кулинарной студии Clever, а также полоса зелёного цвета, в которой указано: «culinarystudio.ru | info@culinarystudio.ru | +7 495 220 3550 | +7 495 220 5208 м. Тульская, Варшавское шоссе, 9, стр. 1В Лофт-квартал «Даниловская Мануфактура», корпус Кнопка, Северный вход». Под полосой также указано: «кулинарные мастер-классы | корпоративы и праздники | фуд-стайлинг и съёмки | PR и продвижение».

Далее приведена информация, разделенная на 4 блока, которые имеют следующее содержание:

«КУЛИНАРНЫЕ ПУТЕШЕСТВИЯ – вместе со Студией Clever и Марией Сорокиной (приведено в полосе зелёного цвета)

Приглашаем вас в гастрономическое путешествие по Тоскане, по её зелёным долинам, неспешным холмам, городам-крепостям, виноградникам, оливковым деревьям и, конечно же, по её кухне, которая полна уважения к мясу и хорошему вину! 25-28 сентября – осталось несколько мест на тур в Тоскану! Как присоединиться к туру: 8-495-220-35-50 | 8-919-999-06-22 maasorokina@gmail.com | info@culinarystudio.ru БЛОГ О ПУТЕШЕСТВИЯХ (ссылка)». Блок сопровождается панорамной фотографией городской местности.

«КУЛИНАРНЫЕ КОРПОРАТИВЫ – отдыхаем и веселимся всем офисом!

(приведено в полосе зелёного цвета)

16 июля Студия Clever приехала в гости к РАЙФФАЙЗЕНБАНКУ, а закончилось всё тем, что 100 сотрудников разделились на команды и под руководством 7 обаятельных шеф-поваров легко и дружно готовили яркие блюда мировой кухни! А по итогам вечера состоялась викторина с оригинальными призами от Enjoy Me (ссылка). Совместное приготовление еды в неформальной обстановке сближает – это факт! Готовить весело – тоже факт! ПОДРОБНЕЕ О МЕРОПРИЯТИЯХ (ссылка)». Блок сопровождается фотографией группы людей в фартуке.

«ЧТО ВКУСНОГО В СЕНТЯБРЕ – расписание кулинарных мастер –классов

(приведено в полосе зелёного цвета)

В сентябре мы распробуем любимые болгарские блюда Максима Шитова, пофантазируем на тему изобретательных закусок от Олега Туркина, взглянем на итальянскую кухню под другим углом с Олегом Кусовым, зарядимся энергией и лёгкими фитнес-блюдами от Сергея Фадеева и выпьем горячего чая с осенними ореховыми десертами от Арины Васильчишиной! ЗАПИСАТЬСЯ НА МАСТЕР-КЛАССЫ (ссылка)». Блок сопровождается фотографией кулинарного блюда, размещенного на тарелке.

«КУЛИНАРНАЯ СТУДИЯ – в вашем городе!

(приведено в полосе зелёного цвета)

Мечтаете добавить в ежедневную работу щепотку души, испачкать руки в муке, прикоснуться к чему-то настоящему и почувствовать это на вкус? Любите готовить или хотите показать другим, что это весело, интересно и безумно вкусно? Или у вас уже есть ресторан или магазин, но вы ищете новые способы продвижения? Теперь вы можете приобрести франшизу Кулинарной Студии Clever – и мы поделимся секретами бизнеса и поможем вам открыть собственную кулинарную студию в своём городе! Все подробности: +7 495 220 3550 | +7 495 220 5208 | info@culinarystudio.ru».

Ниже указано: «Расписание Кулинарной Студии и запись на мастер-классы: culinarystudio.ru | info@culinarystudio.ru | +7 495 220 3550 | +7 495 220 5208 м. Тульская, Варшавское шоссе, 9, стр. 1В Лофт-квартал «Даниловская Мануфактура», корпус Кнопка, Северный вход, 2 этаж, #227 Мы в социальных сетях: FACEBOOK | ВКОНТАКТЕ | INSTAGRAM. Чтобы отказаться от нашей рассылки, нажмите здесь (ссылка).».

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; объект рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о «Кулинарной студии Clever», направленная 18.06.2014 и 05.08.2014 по сетям электросвязи, а именно на адрес электронной почты <v...@gmail.com>, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования – «Кулинарной студии Clever» и мероприятиям, ею проводимым.

Не является состоятельным довод представителя ИП Асташонок Н.О. относительно

того, что информация, распространённая по сети электросвязи, не является рекламой, поскольку адресована определённому кругу лиц – персонализированным абонентам электронных почтовых ящиков. Вместе с тем, предприниматель, распространяя рассматриваемую рекламу, не знал, каким конкретно лицам её распространяет. Одним из основных признаков отнесения информации к рекламе является её распространение неограниченному количеству лиц, что и имеет место быть в данном случае, поскольку рекламораспространитель в конечном счёте не знает, какое количество лиц ознакомилось с рекламой: абонент электронного почтового ящика может её не прочитать или наоборот зачитать её неопределённому кругу лиц, либо сообщения, пришедшие по электронной почте, могут просматриваться не только лицом, на которое этот адрес зарегистрирован. В данном случае, под «определённым» (из понятия рекламы, данного в Федеральном законе «О рекламе») лицом следует считать конкретное лицо, обладающее конкретными персональными данными, однако подобной информации у ИП Асташонок Н.О. при отправке спорного электронного сообщения не имелось, что подтверждает факт направления информации лицу, не давшему согласия на её получение и не имеющему отношение к Кулинарной студии Clever.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального 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 распространённой 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.

Вместе с тем, из обращения <Я...> следует, что рассматриваемое рекламное сообщение поступило на электронный почтовый ящик заявителя без его согласия. Лицом, участвующим в деле, документы, подтверждающие наличие согласия <Я...> на получение рассматриваемого рекламного сообщения, не представлены.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из ответа закрытого акционерного общества «Региональный Сетевой Информационный Центр» (далее – ЗАО «РСИЦ») (исх. № 2547-С от 25.09.2014, вх. №8337 от 29.09.2014) на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 7817-05 от 24.09.2014) следует, что администратором домена второго уровня «culinarystudio.ru» является ИП Асташонок Н.О., в подтверждение чего обществом представлены копия договора №762794/NIC-D от 22.10.2009 об оказании услуг, заключенного между ЗАО «РСИЦ» и ИП Асташонок Н.О., а также справка о принадлежности домена «culinarystudio.ru».

Согласно пояснениям ИП Асташонок Н.О., рассматриваемые рекламные сообщения направлены абоненту электронного почтового ящика <v...@gmail.com> случайно, в результате опечатки при написании адресата.

Следовательно, рекламодателем в данном случае является ИП Асташонок Е.О.

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая, что распространение рекламы на момент принятия решения прекращено, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать рекламу Кулинарной студии «Clever», распространённую по сетям электросвязи 18.06.2014 и 05.08.2014 без предварительного согласия абонента электронного почтового ящика <v...@gmail.com>, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о нарушении законодательства о рекламе выдавать, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 18.11.2014.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

К.Ю. Попов

Члены Комиссии

М.Е. Хлыкина

Т.Ю. Табартова