

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «14» июля 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «28» июля 2015 г.

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

председателя Комиссии – И.С. Гудковой,

членов Комиссии – Н.М. Семеновой, А.В. Дерманца, К.С. Сучковой,

рассмотрев дело № 3-18-118/77-15 в отношении ОАО «Мосэнергосбыт» по факту распространения на электронную почту (...) рекламы следующего содержания:

«Уважаемый клиент! Рады Вам сообщить, что ОАО «Мосэнергосбыт» и банк «Возрождение» проводят совместную акцию. Для Вас действуют специальные условия на потребительские кредиты, в т. ч. без залога, поручителей и подтверждения цели кредитования:

- сниженная процентная ставка — от 18% (по кредитам в рублях);
- сумма кредита — от 10 млн рублей;
- предоставление кредита сроком до 7 лет.»

поступившей 24.03.2015 в 10:22 отправителем: IKK @mosenergosbyt.ru с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе) выразившегося в распространении рекламы посредством информационно-телекоммуникационной сети Интернет без предварительного согласия абонента на получение рекламы,

в присутствии представителя ОАО «Мосэнергосбыт» в лице Куликовой Н.Н. по доверенности № 91-19-41 от 07.07.2015,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-18-118/77-15 возбуждено в отношении ОАО «Мосэнергосбыт» на основании обращения (...) (вх. № 9719 от 24.03.2015) по факту распространения 24.03.2015 в 10:22 на электронную почту (...) рекламы следующего содержания:

«Уважаемый клиент! Рады Вам сообщить, что ОАО «Мосэнергосбыт» и банк «Возрождение» проводят совместную акцию. Для Вас действуют специальные условия на потребительские кредиты, в т. ч. без залога, поручителей и подтверждения цели кредитования:

- сниженная процентная ставка — от 18% (по кредитам в рублях);

- сумма кредита — от 10 млн рублей;

предоставление кредита сроком до 7 лет.» с электронной почты LKK_@mosenergobyf.ru.

Комиссия Московского УФАС России, исследовав материалы дела, оценив доказательства в их совокупности и взаимной связи, установила следующее.

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 с письмом Федеральной антимонопольной службы от 05.04.2007 № А11/4624 под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о конкретном лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

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

Также, в материалы дела не представлено доказательств поступления e-mail-сообщения рекламного характера исключительно в адрес одного адресата — заявителя.

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.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания потребителя к услугам, оказываемым банком «Возрождение» и может быть воспринята любым потенциальным потребителем.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки электронного письма на почту (...), направлена на привлечение внимания потребителя к услугам, оказываемым банком «Возрождение», и признана Комиссией Московского УФАС России рекламой.

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.

В письме ФАС России от 19.05.2006 г. N АК/7654 отражено, что указанное в пункте 1 статьи 18 Закона о рекламе требование распространяется в равной мере и на рекламу, распространяемую по сетям связи Интернет.

Положения статьи 2 Закона об информации устанавливают, что сайтом в сети «Интернет» является совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается через сеть «Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет». Доменным именем является обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет». Владелец сайта в сети «Интернет» — это лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети «Интернет», в том числе порядок размещения информации на таком сайте.

Таким образом, лицом, отправляющим электронное письмо с применением сайта в сети «Интернет», является владелец сайта в сети «Интернет» (администратор домена). Данное лицо в полной мере принимает на себя права по распоряжению и управлению (администрированию) доменом второго уровня (состоящего из наименования домена, точки и расширения домена), отвечает за любые действия, совершенные с использованием такого домена, в том числе направление электронных сообщений с применением домена второго уровня.

При этом распространение рекламы в сети Интернет посредством адресных рассылок по электронной почте пользователям почтовых адресов допускается при условии предварительного согласия адресата.

При этом Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Согласно материалам дела № 3-18-118/77-15, 24.03.2015 в 10:22 на электронную почту (...) поступило электронное письмо с адреса LKK_@mosenergobyf.ru.

Поступление указанной рекламы подтверждается фотографией

электронного сообщения, представленной заявителем в материалы дела (вх. № 25580 от 17.07.2015).

В соответствии с представленными в адрес Московского УФАС России ЗАО «РСИИ» сведениями и материалами администратором домена второго уровня mosenergosbyt.ru является ОАО «Мосэнергосбыт». Данный факт ОАО «Мосэнергосбыт» не оспаривался.

Московским УФАС России представлена возможность Обществу подтвердить наличие согласия (...) на получение рекламных сообщений от ОАО «Мосэнергосбыт».

В обоснование наличия согласия (...) на получение рекламных сообщений от ОАО «Мосэнергосбыт», Обществом были заявлены следующие доводы.

Согласно письменным пояснениям, представленным ОАО «Мосэнергосбыт» в адрес Московского УФАС России, в целях обеспечения качественного и своевременного обслуживания потребителей, ОАО «Мосэнергосбыт» внедрил программный продукт с помощью которого через информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет» обслуживает потребителей.

При регистрации лицевого счета, посредством отметки в окошке с названием «рассылка платежных документов по e-mail», «рассылка на получение информационных e-mail-сообщений», (...) согласился получать информацию об акциях, тарифах, скидках, новостей компании.

Вместе с этим, в рамках партнерской программы с Банком «Возрождение» ОАО «Мосэнергосбыт» направило письмо (...) следующего содержания: «Уважаемый клиент! Рады Вам сообщить, что ОАО «Мосэнергосбыт» и банк «Возрождение» проводят совместную акцию. Для Вас действуют специальные условия на потребительские кредиты, в т. ч. без залога, поручителей и подтверждения цели кредитования:

- сниженная процентная ставка — от 18% (по кредитам в рублях);
- сумма кредита — от 10 млн рублей;

предоставление кредита сроком до 7 лет.». Таким образом, по мнению ОАО «Мосэнергосбыт», (...) согласился получать информационные сообщения рекламного характера.

Вместе с тем, данный довод Московским УФАС России признан несостоятельным в связи с нижеследующим.

Несмотря на то, что заявитель согласился получать информационные сообщения по e-mail от ОАО «Мосэнергосбыт», рассматриваемое сообщение возможно признать рекламой, поскольку информация была направлена на привлечение потребителя к услугам банка «Возрождение» и формирование заинтересованности услугами,

предоставляемыми организацией.

Рассматриваемую информацию нельзя признать исключительно информационным материалом, поскольку форма и содержание, а также способ распространения этой информации направлены, прежде всего, на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования.

(...) дал согласие на получение исключительно информационных сообщений от ОАО «Мосэнергосбыт», а не на получение рекламной рассылки. Помимо этого, согласие на получение сообщений рекламного характера должно относиться к конкретному рекламодателю и выражать прямое волеизъявление на получение рекламы.

Таким образом, согласие (...) на получение по сетям электросвязи рекламной рассылки об услугах третьих лиц в настоящем случае отсутствует.

На основании изложенного, в действиях ОАО «Мосэнергосбыт» при распространении рекламы, поступившей 24.03.2015 в 10:22 на электронную почту (...) от отправителя LKK @mosenergobyf.ru, установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

ОАО «Мосэнергосбыт» (адрес: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1027739869112, ИНН 7736119449, КПП 773601001.

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

Таким образом, распространение 24.03.2015 в 10:22 рекламы услуг, оказываемых банком «Возрождение» на электронную почту (...) от отправителя LKK @mosenergobyf.ru с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе является ненадлежащим.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является 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 рекламодатели.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что ОАО «Мосэнергосбыт» является лицом, осуществившим распространение рассматриваемой рекламы на электронную почту (...).

На основании изложенного, ОАО «Мосэнергосбыт» является рекламодателем рекламы, поступившей 24.03.2015 в 10:22 на электронную почту (...) от отправителя LKK @mosenergobyf.ru.

Объективных доводов, свидетельствующих о невозможности соблюдения требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе, в том числе в части нераспространения рекламы, законной по содержанию, но не по способу распространения потребителю рекламы, ОАО «Мосэнергосбыт» не представлено.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях ОАО «Мосэнергосбыт» установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона

о рекламе, выразившееся в распространении 24.03.2015 в 10:22 на электронную почту (...) от отправителя [LKK @mosenergobyf.ru](mailto:LKK@mosenergobyf.ru) без предварительного согласия абонента на ее получение.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения указанной рекламы, ОАО «Мосэнергосбыт» не представлено.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, 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.

Целью выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе помимо пресечения выявленного нарушения является предупреждение аналогичных правонарушений в будущем.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ОАО «Мосэнергосбыт» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащим распространение рекламы 24.03.2015 в 10:22 на электронную почту (...) от отправителя [LKK @mosenergobyf.ru](mailto:LKK@mosenergobyf.ru), в связи с нарушением требований части 1 статьи 18 Закона о рекламе.
2. Выдать ОАО «Мосэнергосбыт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

1.

1. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в

порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.