

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 12/17

Резолютивная часть решения оглашена «10» апреля 2017 г.

Решение изготовлено в полном объеме «24» апреля 2017 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 12/17, возбужденное по факту рассылки на электронную почту заявителя рекламной информации без его предварительного согласия, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2016г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствии:

- заявителя (не явился, уведомлен надлежащим образом),

в присутствии:

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: СРО Ассоциация «ОКИС» - <...> (доверенность № 1 от 27.03.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 10761 от 05.12.2016г.) по факту рассылки на электронную почту заявителя (<...>@list.ru) материалов рекламного характера от отправителя СРО Ассоциация «ОКИС» (<...>@sokin.ru).

Как указывает заявитель, данная организация неоднократно присылала ему письма рекламного характера, несмотря на письменный отказ заявителя от получения такой информации.

В представленных заявителем скриншотах имеется подтверждение получения им письма следующего содержания:

«Здравствуйтесь, Уважаемые Коллеги!

Заканчивается переходный период для кадастровых инженеров в соответствии с Законом о кадастре 221-ФЗ. близится вступление в силу Федерального Закона "О регистрации недвижимости" №218-ФЗ. В связи с этим, СРО Ассоциация "ОКИС" 26 ноября в г Симферополь проводит семинар лучшего спикера в Российской Федерации в отрасли кадастра недвижимости Спиренкова Вячеслава Александровича.

Приглашаем всех специалистов отрасли увидеть данный семинар, не покидая своего места, в режиме вебинара. Для подключения к вебинару необходимо перейти по ссылке <https://pruffme.com/landing/u27794/spirenkov>.

В режиме реального времени есть возможность обсуждения в чате и возможность задать вопрос спикеру.

Анонс мероприятия, программа и условия участия по ссылке на нашем сайте <http://sokin.ru/01.01.05.02/205.aspx>

С Уважением, СРО Ассоциация "ОКИС".

В результате рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Согласно пояснениям СРО Ассоциация «ОКИС» (вх. № 11481 от 27.12.2016г.), Ассоциация осуществляет рассылку информационных писем в адрес кадастровых инженеров с целью повышения профессиональной деятельности кадастровых инженеров. Рассылка осуществляется исключительно среди кадастровых инженеров, адреса электронных почт которых размещены в открытом доступе на официальном сайте Росреестра в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Проанализировав архив электронной почты СРО Ассоциация «ОКИС» выявлено, что на адрес электронной почты заявителя (advokat2@list.ru) были направлены:

- 02.11.2016 г. информационное письмо об окончании переходного периода, установленного Федеральным законом от 30.12.2015 № 452-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном кадастре недвижимости» и статью 76 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации», а также предложение о сотрудничестве;

- 22.11.2016 г. объявление о проведении семинара «Практика и нововведения в регулировании кадастровых работ, государственного кадастрового учета, кадастровой деятельности», основным спикером которого являлся заместитель директора Департамента недвижимости Минэкономразвития России.

Как указывает СРО Ассоциация «ОКИС», данные письма содержат объявления, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

В соответствии с п.1 ст.3 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.

Объектом рекламирования может быть 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 соответствии с информацией, указанной на странице <http://sokin.ru/01.01.05.02/205.aspx>: «семинар ориентирован на кадастровых инженеров, руководителей и специалистов служб и организаций, работающих в сфере кадастра недвижимости, земельно-имущественных отношений, оформления прав на землю и объекты капитального строительства, претендентов на получение квалификации кадастрового инженера, а также правообладателей недвижимости и других заинтересованных лиц.

Стоимость участия в семинаре 3000 (три тысячи) рублей.

При участии от одной организации двух и более человек 2000 (две тысячи) рублей.

Участие в мероприятии для членов СРО Ассоциация «ОКИС» бесплатное» (Акт осмотра сайта от 31.01.2017г.)

Таким образом, семинар хоть и имеет конкретную тематику для специалистов узкого профиля, адресован неопределенному кругу лиц.

Исходя из способа, формы, распространения и содержания информации, в письме, направленному заявителю, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (возможность участия в платном вебинаре), способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона о рекламе, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с Письмом ФАС России от 04.06.2013г. № АК/21587/13 "О порядке применения части 1 статьи 18 ФЗ "О рекламе", в соответствии с частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе» признаки нарушения законодательства о рекламе содержатся в каждом действии по распространению рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента. При этом местом и

временем совершения правонарушения является место и время получения каждым конкретным абонентом данной рекламы, в том числе, в случае если реклама имеет идентичное содержание.

Учитывая изложенное, реклама, содержащая признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», в силу особенности квалификации данного правонарушения не может быть распространена на территории, подведомственной двум и более территориальным органам.

Следовательно, наделения территориального органа полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента не требуется.

Исходя из имеющихся материалов, в данном случае рекламораспространителем является СРО Ассоциация «ОКИС» (ОГРН 1085400003193; ИНН/КПП 5404374018/540401001; юридический адрес: 630108, г. Новосибирск, ул. Плахотного, д. 10).

06.04.2017г. СРО Ассоциация «ОКИС» представлены пояснения (вх. № 3134), согласно которым СРО Ассоциация «ОКИС» не согласна с выводами Новосибирского УФАС России по следующим основаниям.

Согласно письму ФАС России от 05.04.2007г. № АЦ/4624, в данной норме 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 некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Приведенная на сайте СРО Ассоциация «ОКИС» информация (на странице: <http://sokin.ru/01.01.05.02/205.aspx>): «семинар ориентирован на кадастровых инженеров, руководителей и специалистов служб и организаций, работающих в сфере кадастра недвижимости, земельно-имущественных отношений, оформления прав на землю и объекты капитального строительства, претендентов на получение кадастрового инженера, а также правообладателей недвижимости и других заинтересованных лиц» содержит информацию о лицах, на восприятие которых направлена данная информация.

Так, информационное сообщение содержит информацию, что указанный семинар, исходя из приведенной формулировки, направлено на:

- 1) кадастровых инженеров - лиц, отвечающих требованиям ст. 29 Федерального закона от 24.07.2007 г. № 221-ФЗ «О кадастровой деятельности»;
- 2) руководителей служб и организаций, работающих в сфере кадастра недвижимости, земельно-имущественных отношений, оформления прав на землю и объекты капитального строительства - лиц, работниками которых являются такие специалисты, как кадастровые инженеры, риэлторы, юристы и др. и сами такие специалисты;

- 3) претендентов на получение квалификации кадастрового инженера;
- 4) правообладателей недвижимости - заказчиков и клиентов указанных лиц в пунктах 1,2.
- 5) других заинтересованных лиц - адвокатов, нотариусов - лиц имеющих особый статус и напрямую связанных со сферой недвижимого имущества.

То есть, на лиц конкретной стороны правоотношений — лиц, пользующихся и связанной с использованием государственных услуг, предоставляемых Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии - Росреестра.

Таким образом, по мнению СРО Ассоциация «ОКИС», данное мероприятие не является направленным на неопределенный круг лиц, так как круг лиц, на которых направлено восприятие информации - определен. Общество считает, что в этом случае непосредственной целью доведения до определенного круга лиц информации о семинаре, спикером которого являлся - заместитель директора Департамента недвижимости Минэкономразвития России, является информирование такого определенного круга лиц о нововведенных и измененных нормах, которое впоследствии должно способствовать эффективной реализации законодательства.

Таким образом, по мнению Общества, хоть и было осуществлено привлечение внимания к объекту (возможность участия в вебинаре), рассматриваемое сообщение было адресовано определенному кругу лиц.

СРО Ассоциация «ОКИС» также сообщает, что в пояснениях, предоставленных Новосибирскому УФАС России письмом от 21.12.2016г. № 16-1476, ошибочно указала то, что рассылка информационных писем осуществляется исключительно среди кадастровых инженеров. Рассылка осуществлялась в зависимости от тематики информационного письма.

СРО Ассоциацией «ОКИС» определялся круг лиц, для направления указанной информации, исходя из проведенного анализа сведений общедоступных источников с целью выявления лиц, на которых ориентировано данное мероприятие.

Так, посредством программного продукта «ДубльГИС» по городу Ульяновск путем выбора рубрики «оформление недвижимости/земля» была определена аудитория (круг лиц), кому должен быть полезен семинар о нововведениях в данной отрасли. Информация о том, что заявитель включил в свою деятельность данную рубрику, подтверждается скриншотом из «ДубльГИСа».

По обстоятельствам, указанным в жалобе относительно обращения заявителя в СРО Ассоциация «ОКИС» о прекращении направления рекламной информации; на прохождение заявителем процедуры отписывания от рассылки и при этом на продолжение поступления писем от СРО Ассоциация «ОКИС», Организацией поясняется следующее.

Исходя из содержания переписки, следует, что заявитель 02.11.2016г. на его обращение был проинформирован о том, как отписаться от указанной рассылки: «Для того, чтобы отписаться, пришлите пустое письмо по адресу: <...>@it.enima.ru».

При этом, 02.11.2016г. заявителем направлено в адрес СРО Ассоциация «ОКИС»: «я сделал что вы попросили, проверим. Но, думаю, необходимо все таки направить письмо в У ФАС, они с радостью возьмутся за это дело».

Исходя из представленных заявителем скриншотах не следует, что 02.11.2016г. было направлено пустое письмо по указанному адресу, а следует, что пустое письмо на указанный адрес было направлено 22.11.2016г.

С доводами СРО Ассоциация «ОКИС» Комиссия Новосибирского УФАС России не согласна на основании следующего.

В соответствии с Разъяснениями ФАС России от 14.06.2012г. "О порядке применения статьи 18 Федерального закона "О рекламе", под неопределенным кругом лиц, указанным в определении рекламы (п.1.ст.3 Закона «О рекламе») понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Таким образом, поскольку рассматриваемая информация направлялась определенному адресному списку лиц, имеющим, по мнению Ответчика, заинтересованность в рекламируемом «вебинаре», она является рекламой. В соответствии с пояснениями Заявителя, согласия на получение рассматриваемой рекламы им не давалось. Исходя из изложенного, действия СРО Ассоциация «ОКИС» нарушают требования, установленные ч.1 ст.18 Закона «О рекламе».

Поскольку в письме от 27.12.2016г., СРО Ассоциация «ОКИС» сообщается, что адрес электронной почты заявителя исключен из рассылки, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу предписания нецелесообразной.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 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

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную на электронную почту заявителя (<...>@list.ru), следующего содержания:

«Здравствуйте, Уважаемые Коллеги!

Заканчивается переходный период для кадастровых инженеров в соответствии с Законом о кадастре 221-ФЗ. близится вступление в силу Федерального Закона "О регистрации недвижимости" №218-ФЗ. В связи с этим, СРО Ассоциация "ОКИС" 26

ноября в г Симферополь проводит семинар лучшего спикера в Российской Федерации в отрасли кадастра недвижимости Спиренкова Вячеслава Александровича.

Приглашаем всех специалистов отрасли увидеть данный семинар, не покидая своего места, в режиме вебинара. Для подключения к вебинару необходимо перейти по ссылке <https://pruffme.com/landing/u27794/spirenkov>.

В режиме реального времени есть возможность обсуждения в чате и возможность задать вопрос спикеру.

Анонс мероприятия, программа и условия участия по ссылке на нашем сайте <http://sokin.ru/01.01.05.02/205.aspx>

С Уважением, СРО Ассоциация "ОКИС", ненадлежащей рекламой,

а СРО Ассоциация «ОКИС» (ОГРН 1085400003193; ИНН/КПП 5404374018/540401001; юридический адрес: 630108, г. Новосибирск, ул. Плахотного, д. 10) нарушившей требования

ч.1 ст.18 Закон «О рекламе», согласно которой 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.

2. Не выдавать СРО Ассоциация «ОКИС» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.