

ООО «Исет Софтвеа»

115280, г. Москва, ул. Ленинская  
слобода, д. 26, этаж 4, пом. XXXVII-79,  
ком. 1-48



## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 076/05/18-375/2021

«23» июня 2021 г.

г. Ярославль

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

председатель Комиссии – руководитель управления Паутов И.Г.,

члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А. В., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Давыдова А.М.,

рассмотрев дело № 076/05/18-375/2021, возбужденное по факту получения заявителем электронного письма рекламного характера без его согласия на получение данного сообщения, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе», Закон), с участием <...> (по доверенности),

### УСТАНОВИЛА:

23.06.2021 в соответствии с пунктом 3.44 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной

функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, в рассмотрении дела №076/05/18-375/2021 объявлялся перерыв до 17 часов 00 минут 24.06.2021.

24.06.2021 в 17 часов 00 минут рассмотрение дела № 076/05/18-375/2021 продолжено.

**Ярославским УФАС России рассмотрено обращение, поступившее в Управление 24 февраля 2021 года, относительно получения 11.02.2020 г. в 13.02, 16.02.2021 г. в 12.06 с электронного адреса [noreply@esetnod32.ru](mailto:noreply@esetnod32.ru), 19.02.2021 г. в 11.01 с электронного адреса [noreply@email.esetnod32.ru](mailto:noreply@email.esetnod32.ru) на адрес электронной почты <...> без согласия владельца данной электронной почты сообщений с информацией об антивирусном программном обеспечении «ESET NOD 32».**

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к антивирусному программному обеспечению «ESET NOD 32», формирование и поддержание интереса к данным объектам рекламирования и продвижения их на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ «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.

Как следует из обращения, данные сообщения с рекламой поступили на адрес электронной почты без согласия заявителя, что содержит признаки нарушения требований, установленных в части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее

распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На сайте <http://www.esetnod32.ru> содержится информация о том, что антивирусное программное обеспечение «ESET NOD 32» предоставляет ООО «Исет Софтвеа».

В представленных письменных пояснениях (вх. № 5705 от 15.06.2021) ООО «Исет Софтвеа» указало, что пользователь с адресом электронной почты <...> предоставил согласие на получение рекламы 21.04.2018, нажав галочку «Я даю согласие на получение оповещений путем смс и e-mail-рассылок, а также иными способами» и акцептировал договор-оферту на сайте <https://new.shop.esetnod32.ru/catalog/electronic>.

В своем обращении заявитель подтверждает, что 21.04.2018 на интернет-портале <https://www.esetnod32.ru> им было приобретено лицензионное ПО – антивирус Eset NOD32. При оформлении заказа в интернет-магазине заявителем было дано согласие на обработку персональных данных, согласие на получение информации рекламного характера заявителем не предоставлялось.

Вместе с тем антимонопольным органом установлено, что при оформлении заказа, в первую очередь, заполняются контактные данные и дается согласие на обработку персональных данных.

По заполнении контактных данных лицо переходит к следующему шагу – проверке личных данных. На данном шаге к заполнению предлагаются 2 графы: «Я принимаю условия договора-оферты» и «Я даю согласие на получение оповещений путем смс и e-mail-рассылок, а также иными способами». Проставление отметки (галочки) в графе «Я принимаю условия договора-оферты» является обязательным условием для продолжения оформления заказа.

Антимонопольным органом установлено, что проставление галочки в поле «Я даю согласие на получение оповещений путем смс и e-mail-рассылок, а также иными способами» при оформлении заказа не является обязательным для продолжения его оформления, а также оплаты. При оформлении заказа у лица есть возможность отказаться от получения оповещений путем непоставления галочки в поле «Я даю согласие на получение оповещений...».

В подтверждение своей позиции ООО «Исет Софтвеа» приложен скриншот из базы рассылок общества, где указано, что согласие пользователя <...> было получено при оформлении заказа.

Также ООО «Исет Софтвеа» в письменных пояснениях представлен скриншот, подтверждающий, что интерфейс сайта, действующий в настоящее время, размещен 04.10.2017, соответственно, при оформлении <...>

> заказа на сайте 21.04.2018 у лица была возможность отказаться от получения оповещений путем непроставления галочки в соответствующей графе.

Кроме того, согласно позиции Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 Постановления от 08.10.2021 г.

№ 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – ПП ВАС РФ № 58) закон не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Учитывая правовую позицию, изложенную в пункте 15 ПП ВАС РФ № 58, согласно которой согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточно для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя.

Предусмотренный в Условиях использования Сервиса способ получения от пользователя согласия на рассылку рекламы отвечает принципу добровольности, поскольку пользователь вправе своим волеизъявлением принять условия, содержащие согласие на получение рекламы, или добровольно отказаться от таких условий, при этом получение рекламы не ставится в зависимость от использования самого Сервиса в целом.

На основании изложенного Ярославское УФАС России установило, что ООО «Исет Софтвеа» осуществлялось распространение рекламы на адрес <...> при наличии надлежащим образом полученного согласия на получение рекламы, в связи с чем наличие признаков нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» не установлено.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

производство по делу № 076/05/18-375/2021 прекратить.

Председатель Комиссии  
Паутов

И.Г.

Члены Комиссии  
Семенюк

А. В.

А.М. ДАВЫДОВА