

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 19/04-16р

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 28 апреля 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 11 мая 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения рекламного законодательства в составе:

председатель Комиссии <...> – руководитель Кировского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – начальник отдела ФРИР Кировского УФАС России, <...>-специалист 1 разряда отдела ФРИР Кировского УФАС России; секретарь <...>. – специалист 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

в присутствии:

- заявителя: <...>

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: <...>– представитель ООО «<...>» по доверенности № б/н от 15.03.2016 г.;

в отсутствие:

- заинтересованного лица: АО «<...>»,

рассмотрев дело № 19/04-16р, возбужденное в отношении ООО «<...>» (199178, г. Санкт-Петербург, <...>) по факту получения физическим лицом 02.02.2015 г. в 11:52 с адреса электронной почты «<...>» сообщения под заголовком: «Реально ли заработать 30% с каждой покупки? Узнайте как!» следующего содержания: «Рассылка для подписчиков группы проектов JobsMarket. Внимание! С 2014 года осуществлен ребрендинг и рассылки выходят от имени <...>. Не хочу получать эту рассылку! <...>Образование. Обзор лучших финансовых инструментов для образования и карьеры. Делайте покупки с картой Тинькофф и заработайте на обучение. 02 февраля 2015. 20132 курсов в 335 городах от 6197 компаний. Бесплатно: 978 курсов, 1764 видеокурсов. <...> Bank. Дебетовая карта <...> BLACK помогает зарабатывать! Возврат до 30% с каждой покупки. Оформите карту. Оформите карту прямо сейчас и зарабатывайте деньги, не совершая лишних действий! Почему Вам нужна дебетовая карта <...>Ежемесячное начисление процентов на остаток по счету. До 14% каждый месяц. Бесплатное снятие наличных в любом банкомате от 3000 рублей. Возврат до 30% с каждой покупки. Бесплатное годовое обслуживание карты при наличии открытого вклада. Подайте заявку.

«<...>Кредитные Системы» Банк (ЗАО). <...>», в отсутствие согласия физического лица на получение данного рекламного сообщения, по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Кировское УФАС России поступило заявление <...>по факту получения 02.02.2015 г. в 11:52 с адреса электронной почты «<...>» сообщения под заголовком: «Реально ли заработать 30% с каждой покупки? Узнайте как!» следующего содержания: «Рассылка для подписчиков группы проектов JobsMarket. Внимание! С 2014 года осуществлен ребрендинг и рассылки выходят от имени <...>. <...> <...> Bank. Дебетовая карта <...> BLACK помогает зарабатывать! Возврат до 30% с каждой покупки. Оформите карту. <...>».

Как указывает заявитель, согласия на получение данного рекламного сообщения он не давал.

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 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.

Определением от 29.01.2016 г. возбуждено дело № 19/04-16р в отношении ООО «<...>», рассмотрение дела назначено на 29.02.2016 г.

На заседании Комиссии заявитель – физическое лицо поддержал позицию, представленную ранее в материалы дела (вх.№ 7727 от 10.12.2015 г.).

Лицу, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, ООО «<...>», было направлено определение о возбуждении дела № 19/04-16р. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения лица о дате, времени и месте рассмотрения дела. Согласно информации с сайта «<...>», письмо ожидает адресата в месте вручения.

Заинтересованное лицо АО «<...>», извещенное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, направило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя (вх.№ 811 от 11.02.2016 г.).

Комиссия, учитывая изложенное, считает необходимым рассмотреть дело отложить в связи с необходимостью получения документов от лица, участвующего в деле, для рассмотрения дела по существу.

Рассмотрение дела № 19/04-16р определением от 29.02.2016 г. назначено на

22.03.2016 г.

Заявитель <...>, извещенный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку на заседание Комиссии не обеспечил.

ООО «<...>», уведомленное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, направило представителя по доверенности № б/н от 15.03.2016 г. <...>. Представитель ООО «<...>» поддержала позицию, представленную ранее в материалы дела (вх.№ 1505 от 15.03.2016 г.), пояснила, что <...>. был подписчиком Образовательной сети длительное время (с 25.11.2011 г. по 03.02.2015 г.). Именно 03.02.2015 г. данный подписчик выразил свое желание отписаться (отказаться) от информационных писем ООО «<...>». Без регистрации пользователя <...>на сайте, принадлежащем ООО «<...>», невозможно получение каких-либо информационных писем. Таким образом, регистрируясь на сайте, <...>. выразил свое согласие на получение информационных сообщений о событиях компании Исполнителя (ООО «<...>»), о сервисах сайта и услугах Исполнителя и прочей информации, включая рекламу.

Заинтересованное лицо АО «<...>», извещенное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, направило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя (вх.№ 811 от 11.02.2016 г.).

Комиссия, ознакомившись с представленными документами, считает необходимым рассмотрение дела отложить в связи с необходимостью запроса дополнительных документов у лиц, участвующих в деле для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Рассмотрение дела № 19/04-16р определением от 22.03.2016 г. назначено на 26.04.2016 г.

На заседании Комиссии заявитель – физическое лицо поддержал позицию, представленную ранее в материалы дела (вх.№ 7727 от 10.12.2015 г.).

ООО «<...>» уведомленное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, направило представителя по доверенности № б/н от 15.03.2016 г. <...>. Представитель ООО «<...>» поддержала позицию, представленную в материалы дела, пояснила, что ООО «<...>» обратилось к нотариусу города Санкт-Петербурга для удостоверения подлинности записей, содержащихся в информационном ресурсе (сайте) компании, размещенном в электронном виде в сети Интернет. Нотариусом составлен протокол осмотра доказательств от 15.04.2016 г., согласно которому видно, что пользователь <...>действительно был зарегистрирован на сайте 25.11.2011 г. – регистрационный лист заверен нотариусом. Согласно протоколу нотариуса от 15.04.2016 г. имеется общий реестр лиц, зарегистрированных на сайте, каждому присвоен номер и указана дата и время регистрации, среди которых есть номер регистрации <...>(№ 327723 25.11.2011 г 20:16). Также представитель ООО «<...>» пояснила, что Общество не имеет возможности на данный момент представить запрашиваемые документы по отправке на почту <...>информационных сообщений в период с 25.11.2011 г. по 03.02.2015 г., т.к. после отписки пользователя информация о нем и сообщения с ним автоматически удаляются через год после его снятия с регистрации.

Заинтересованное лицо АО «<...>», извещенное надлежащим образом о дате,

времени и месте рассмотрения дела, направило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя (вх.№ 811 от 11.02.2016 г.).

26.04.2016 г. в заседании Комиссии Кировского УФАС России был объявлен перерыв в связи с необходимостью получения дополнительных документов от лиц, участвующих в деле.

На заседании Комиссии, состоявшемся 28.04.2016 г., представитель ООО «<...>» по доверенности № б/н от 15.03.2016 г. <...>поддержала позицию, представленную в материалы дела, пояснила, что пользовательский пароль указывается самим пользователем при регистрации, это обязательное поле формы регистрации. До 2013 года при заполнении формы регистрации, а именно при вводе пароля в поле «Пароль» шла проверка на количество вводимых символов пароля (8 символов) и высвечивалась рекомендация: «ВНИМАНИЕ: Для обеспечения сохранности данных используйте только латинские буквы и цифры». Эти обязательные требования были сняты в 2013 году в данной форме регистрации, а остались только на дополнительных формах регистрации на сайте.

Заявитель <...>. пояснил, что пользовательский пароль формируется путем введения самим пользователем символов из поля «Цифры с картинки».

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О рекламе» в настоящем Федеральном законе используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правонарушения, 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.

За счет одновременного информирования большого количества людей реклама позволяет ознакомить потребителей с товарами услугами, реализуемыми на рынке, сформировать к ним положительное отношение потребителей, позитивно выделить определенные организации, товары и услуги из всего существующего ряда.

Информация, содержащаяся в спорном сообщении под заголовком: «Реально ли заработать 30% с каждой покупки? Узнайте как!» следующего содержания: «Рассылка для подписчиков группы проектов JobsMarket. Внимание! С 2014 года осуществлен ребрендинг и рассылки выходят от имени <...>. <...> <...> Bank. Дебетовая карта <...> BLACK помогает зарабатывать! Возврат до 30% с каждой покупки. Оформите карту. <...>», размещена посредством использования сетей электросвязи, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам АО «<...>»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, соответствует требованиям ст. 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламой.

В соответствии с 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 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.

При этом необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

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

В материалы дела был представлен скриншот регистрации (подписки) <...>на сайте ООО «<...>». Регистрируясь на сайте пользователь (<...>), заполняя все регистрационные поля, в обязательном порядке знакомится с пользовательским соглашением, которое находится непосредственно перед кнопкой регистрации. Пользователь должен ознакомиться с ним предварительно, тем самым, регистрируясь, пользователь выражает (предоставляет) свое предварительное согласие для продвижения услуг Исполнителя (ООО «<...>») путем установления (включая направления сообщений) с помощью средств связи по контактной информации, указанной в карточке карьериста. Само пользовательское соглашение содержит следующую информацию:

п. 3.3. Исполнитель вправе в любое время и без предварительного предупреждения направлять по адресу электронной почты, указанному карьеристом при регистрации на сайте, информационные сообщения о событиях компании исполнителя, о сервисах сайта и услугах исполнителя и прочую информацию, включая рекламу.

п. 4.1. 4.1. Виды e-mail рассылок/подписок Сайта:

- Системные и служебные сообщения Сайта
- Тематическая информационная подписка на новости, обновления Сайта: курсы, семинары, статьи и т.п.
- Информационная подписка на карьерные сервисы Сайта: Конкурс Грантов, "Отдых", Зарплатный калькулятор, EduMoney и другие
- Тематическая информационная подписка на новости Клиентов Сайта (компаний-организаторов)
- Коммуникация Карьеристов с компаниями-организаторами (вопрос-ответ, заявки, заказ звонка через сайт и т.п.).
- Индивидуальная коммуникация компаний организаторов с Карьеристами (ответы на вопросы Карьериста, напоминание об интересовавшем мероприятии, персональные предложения по теме интересов Карьериста).
- Рекламная информация компаний и организаторов для Карьеристов, предложения спонсоров социальных конкурсов <...>.

п. 8.3. Используя Сайт, Карьерист соглашается и принимает, что Исполнитель оставляет за собой право использовать его персональные данные, в том числе представленные в виде Карточки Карьериста, анонимно и в обобщенном виде для статистических целей, а также для таргетинга рекламы, размещаемой на Сайте и в рассылках.

Таким образом, регистрируясь на сайте, <...>. принял условия пользовательского соглашения и тем самым выразил свое явное согласие на получение информации от компании ООО «<...>» информационных сообщений о событиях компании, о сервисах сайта и услугах исполнителя, а также прочей информации, включая рекламу, посредством направления сообщений на адрес электронной почты, указанной <...>. при регистрации.

ООО «<...>» доказало, что <...> дал согласие на получение рекламной информации.

Таким образом, в распространении вышеуказанной рекламы посредством использования сетей электросвязи, в действиях ООО «<...>» признаки нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» отсутствуют.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 19/04-16р прекратить, в связи с неподтверждением в ходе

рассмотрения дела в действиях ООО «<...>» наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.