<...>

<...>

г. Санкт-Петербург, 193232

<...>

<...>

ООО «Холдинг «Люди Дела»

Милютинский пер., д. 9, эт. 2,

г. Москва, 101000

РЕШЕНИЕ

по делу № 3-18-108/77-17

«18» июля 2017 года г. Москва

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

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № 3-18-108/77-17, возбужденное в отношении <...> по факту распространения на электронные адреса ООО «Холдинг «Люди Дела», принадлежащие доменам: LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com, рекламы посредством e mail сообщений:

от отправителя vera@fort ross.msk.ru, поступивших:

- 13.04.2015 в 15:11 «все самое лучшее из Швейцарии и Италии — джаз, Женевское озеро, пики Альп и всемирная выставка»,
- 03.04.2015 в 14:29 «напоминанеи — тренинг по взаимодействию с подчиненными — летняя школа руководителя на самом красивом в мире острове; напоминаем о нашем тренинге по взаимодействию с подчиненными на Санторини — осталось несколько мест, но они быстро заканчиваются»,
- 31.03.2015 в 08:29 «борьба с профессиональным выгоранием с помощью тренинга, джаза и красот природы»,
- 27.03.2015 в 05:24 «напоминанеи — тренинг по взаимодействию с подчиненными — летняя школа руководителя на самом красивом в мире острове; напоминаем о нашем тренинге по взаимодействию с подчиненными на Санторини — осталось несколько мест, но они быстро заканчиваются»,
- 15.06.2016 в 05:31 «Силиконовая долина — на уникальных условиях»;

от отправителя vera@cio-summit.ru, поступивших:

- 01.08.2016 в 17:42 «бизнес-игра в горах Адыгеи»,
- 04.08.2016 в 14:21 «золотое время на Байкале — присоединяйтесь к нашей делегации»,
- 05.08.2016 в 14:28 «одно из лучших авиашоу, Черное море и таймменеджмент в ситуации нестабильности и кризиса»,
- 06.08.2016 в 11:34 «вторая курильская экспедиция»,
- 08.08.2016 в 11:58 «Ворота в Индию и способы взаимодействия со сложными клиентами — полезное для работы с новыми впечатлениями»,
- 10.08.2016 в 00:58 «Сан-Франциско и Силиконовая долина — успейте в группу, есть 2 места»,
- 15.08.2016 в 10:48 «потрясающе красивый уикэнд на Винном

фестивале в Будапеште»,

- 15.08.2016 в 14:57 «потрясающая возможность настоящих сафари по Африке и мыс Добрйо надежды — спеццена для наших постоянных участников»,
- 18.08.2016 в 10:49 «продолжение кратких выездов в мамые красивые города Европы — Барселона»,
- 24.08.2016 в 10:43 «Ворота в Индию и способы взаимодействия со сложными клиентами — полезное для работы с новыми впечатлениями», с признаками нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы по сетям электросвязи в отсутствие согласия абонента на получение рекламы.

в присутствии ООО «Холдинг «Люди Дела» в лице генерального директора <...> (протокол № <...> внеочередного общего собрания акционеров открытого акционерного общества «Холдинг «Люди дела»),

в отсутствие <...> (уведомлена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-18-108/77-17 возбуждено в отношении <...> на основании заявлений ООО «Холдинг «Люди Дела» (далее — заявитель) относительно распространения на электронные адреса заявителя, принадлежащие доменам LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com, рекламы посредством e-mail сообщений:

от отправителя vera@fort ross.msk.ru, поступивших:

- 13.04.2015 в 15:11 «все самое лучшее из Швейцарии и Италии — джаз, Женевское озеро, пики Альп и всемирная выставка»,
- 03.04.2015 в 14:29 «напоминанеи — тренинг по взаимодействию с подчиненными — летняя школа руководителя на самом красивом в мире острове; напоминаем о нашем тренинге по взаимодействию с подчиненными на Санторини — осталось несколько мест, но они быстро заканчиваются»,
- 31.03.2015 в 08:29 «борьба с профессиональным выгоранием с помощью тренинга, джаза и красот природы»,

- 27.03.2015 в 05:24 «напоминанеи — тренинг по взаимодействию с подчиненными — летняя школа руководителя на самом красивом в мире острове; напоминаем о нашем тренинге по взаимодействию с подчиненными на Санторини — осталось несколько мест, но они быстро заканчиваются»,
- 15.06.2016 в 05:31 «Силиконовая долина — на уникальных условиях»;

  от отправителя vera@cio-summit.ru, поступивших:

- 01.08.2016 в 17:42 «бизнес-игра в горах Адыгеи»,
- 04.08.2016 в 14:21 «золотое время на Байкале — присоединяйтесь к нашей делегации»,
- 05.08.2016 в 14:28 «одно из лучших авиашоу, Черное море и таймменеджмент в ситуации нестабильности и кризиса»,
- 06.08.2016 в 11:34 «вторая курильская экспедиция»,
- 08.08.2016 в 11:58 «Ворота в Индию и способы взаимодействия со сложными клиентами — полезное для работы с новыми впечатлениями»,
- 10.08.2016 в 00:58 «Сан-Франциско и Силиконовая долина — успейте в группу, есть 2 места»,
- 15.08.2016 в 10:48 «потрясающе красивый уикэнд на Винном фестивале в Будапеште»,
- 15.08.2016 в 14:57 «потрясающая возможность настоящих сафари по Африке и мыс Добрйо надежды — спеццена для наших постоянных участников»,
- 18.08.2016 в 10:49 «продолжение кратких выездов в мамые красивые города Европы — Барселона»,
- 24.08.2016 в 10:43 «Ворота в Индию и способы взаимодействия со сложными клиентами — полезное для работы с новыми впечатлениями».

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

<...> является физическим лицом (адрес регистрации: <...>, г. Санкт-

Петербург, 193232; электронные адреса: <...>, <...>).

ООО «Холдинг «Люди Дела» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 15.06.2016 за основным государственным регистрационным номером 1165476119654, ИНН 5407955483, КПП 540701001.

Согласно материалам дела № 3-18-108/77-17 на электронные адреса заявителя, принадлежащие доменам LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com, посредством e mail-сообщений, поступивших: 13.04.2015 в 15:11, 03.04.2015 в 14:29, 31.03.2015 в 08:29, 27.03.2015 в 05:24, 15.06.2016 в 05:31, 01.08.2016 в 17:42, 04.08.2016 в 14:21, 05.08.2016 в 14:28, 06.08.2016 в 11:34, 08.08.2016 в 11:58, 10.08.2016 в 00:58, 15.08.2016 в 10:48, 15.08.2016 в 14:57, 18.08.2016 в 10:49, 24.08.2016 в 10:43 от отправителей vera@fort ross.msk.ru, vera@cio-summit.ru, поступила спорная реклама.

Поступление указанной рекламы на электронные адреса заявителя, принадлежащие доменам LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com, подтверждается представленными в Московское УФАС России скриншотами сообщений, содержащие текст рассматриваемых сообщений, а также сведения о дате и времени поступления рекламы, ее отправителе и получателе.

Принимая во внимание тот факт, что заявитель представил в Московское УФАС России изображение рекламы, содержащий полный текст электронных писем, а также сведения о дате и времени поступления рекламы, ее отправителе, получателе, Московское УФАС России приходит в выводу о принадлежности адресов электронной почты доменов LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com ООО «Холдинг «Люди Дела».

Также, в соответствии с информацией, представленной АО «РСИЦ», администратором (владельцем) доменов LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com является ООО «Холдинг «Люди Дела».

Заявитель прямо указал на то, что не давал согласие на получение рекламной рассылки.

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 со статьей 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126 ФЗ «О связи», электросвязь – любые излучения, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Информация, передаваемая посредством использования сетей электросвязи, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным адресатам.

В силу специфики способа распространения по сетям электросвязи, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретную электронную почту лица, предполагается диспозицией части 1 статьи 18 Закона о рекламе и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенного e-mail-сообщения.

Кроме того, под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации.

При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

В этой связи при разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия в тексте такой информации указания на ее конкретного получателя.

Отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее получателя, позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

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

В материалы дела не представлено доказательств направления спорных e-mail-сообщений исключительно по адресам одного 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.

Исходя из текста сообщений, в которых содержатся предложения по приобретению туристических услуг, Комиссия приходит к выводу, что спорная информация направлена на привлечение внимания потенциального потребителя к объекту рекламирования.

Таким образом, информация, распространенная посредством отправки на электронные адреса заявителя, отвечает всем признакам рекламы: распространена посредством e-mail-сообщений; адресована неопределенному кругу лиц, поскольку из текста информационных сообщений не представляется возможным установить, для кого именно созданы данные сообщения и на восприятие кого они направлены; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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.

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.

Однако, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям

электросвязи.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Также, в соответствии с Письмом ФАС России № АК/13563/16 от 03.03.2016, согласие должно носить явно выраженный характер и не может быть выполнено в форме согласия на получение какой-либо иной информации.

Буквальное толкование указанных положений позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

В настоящем случае отсутствует выражение согласия абонента именно на получение рекламы, в том числе, от конкретного рекламораспространителя.

Также, в соответствии с информацией, представленной АО «РСИЦ», администратором (владельцем) доменов fort ross.msk.ru, cio-summit.ru, которым принадлежат адреса электронной почты, с которых поступили спорные электронные сообщения, является <...>.

Положения статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите 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.

Каких-либо документов, свидетельствующих об объективной

невозможности получения <...> информации о наличии либо отсутствии согласия гражданина, подавшего обращение в Московское УФАС России, на распространение рекламы, лицом, участвующим в деле, также не представлено.

Согласно статье 309 Гражданского кодекса Российской Федерации, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Семенова В.В. в настоящем случае не предприняла достаточных мер, направленных на соблюдение требований действующего законодательства о рекламе.

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

Таким образом, распространение указанной рекламы, поступившей: 13.04.2015 в 15:11, 03.04.2015 в 14:29, 31.03.2015 в 08:29, 27.03.2015 в 05:24, 15.06.2016 в 05:31, 01.08.2016 в 17:42, 04.08.2016 в 14:21, 05.08.2016 в 14:28, 06.08.2016 в 11:34, 08.08.2016 в 11:58, 10.08.2016 в 00:58, 15.08.2016 в 10:48, 15.08.2016 в 14:57, 18.08.2016 в 10:49, 24.08.2016 в 10:43 на электронные адреса заявителя, принадлежащие доменам: LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com, посредством e mail-сообщений, поступивших от отправителей vera@fort ross.msk.ru, vera@cio-summit.ru, с нарушением части 1 статьи 18 Закона о рекламе является ненадлежащим.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителей.

На основании изложенного <...> является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, что подтверждается материалами дела.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что <...> осуществила распространение рассматриваемой рекламы на

электронные адреса заявителя, принадлежащие доменам: LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com.

Таким образом, лицо, участвующее в настоящем деле, признается рекламораспространителем, а равно несет ответственность, предусмотренную Законом о рекламе для данного субъекта правоотношений.

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, <...> не представлено.

Резюмируя изложенное, Комиссией Московского УФАС России в действиях <...> установлено нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившееся в распространении рекламы, поступившей: 13.04.2015 в 15:11, 03.04.2015 в 14:29, 31.03.2015 в 08:29, 27.03.2015 в 05:24, 15.06.2016 в 05:31, 01.08.2016 в 17:42, 04.08.2016 в 14:21, 05.08.2016 в 14:28, 06.08.2016 в 11:34, 08.08.2016 в 11:58, 10.08.2016 в 00:58, 15.08.2016 в 10:48, 15.08.2016 в 14:57, 18.08.2016 в 10:49, 24.08.2016 в 10:43 на электронные адреса заявителя, принадлежащие доменам: LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com посредством e mail-сообщений, поступивших от отправителей vera@fort ross.msk.ru, vera@cio-summit.ru, без предварительного согласия абонента на ее получение.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространении указанной рекламы, <...> 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.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи <...> предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона 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 <...> нарушившей часть 1 статьи 18 Закона о рекламе при распространении рекламы, поступившей: 13.04.2015 в 15:11, 03.04.2015 в 14:29, 31.03.2015 в 08:29, 27.03.2015 в 05:24, 15.06.2016 в 05:31, 01.08.2016 в 17:42, 04.08.2016 в 14:21, 05.08.2016 в 14:28, 06.08.2016 в 11:34, 08.08.2016 в 11:58, 10.08.2016 в 00:58, 15.08.2016 в 10:48, 15.08.2016 в 14:57, 18.08.2016 в 10:49, 24.08.2016 в 10:43 на электронные адреса ООО «Холдинг «Люди Дела», принадлежащие доменам: LudiDela.Ru, LudiDela.com, BPCgrp.ru, BPCgrp.com, посредством e mail-сообщений, поступивших от отправителей vera@fort ross.msk.ru, vera@cio-summit.ru, без предварительного согласия абонента на ее получение.

2. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>