

РЕШЕНИЕ**ПО ДЕЛУ №078/05/18-1457/2019**

19 декабря 2019 г.

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

заместитель председателя Комиссии:

<...> – ВРИО заместителя руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – зам. начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы,

рассмотрев дело №078/05/18-1457/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы (электронное письмо), поступившей 26.09.2019 на служебную электронную почту <...> компании ООО «СТИ Решение» (юридический адрес: ул. Маршала Говорова, д. 35, корпус 5 лит. Ж, офис 421, 198095, Санкт-Петербург, ОГРН 1187847098438, ИНН/КПП 7805725429/780501001) от отправителя: Банк Открытие <bank@open.ru>. В электронном письме содержались текст и изображение с предложением сотрудничества с банком «Открытие» и предложением банковских услуг, содержащие признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

В присутствии :

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ПАО Банк «ФК Открытие» представителя по доверенности №43ф/315 от 08.08.2018 <...>.

В отсутствие: заявителя — представителей ООО «СТИ Решение».

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение юридического лица (вх.№29222/19 от 01.10.2019), относительно ненадлежащей, по мнению заявителя, рекламы (электронное письмо), поступившей 26.09.2019 на служебную электронную почту <...> компании ООО «СТИ Решение» (юридический адрес: ул. Маршала Говорова, д. 35, корпус 5 лит. Ж, офис 421, 198095, Санкт-Петербург, ОГРН 1187847098438, ИНН/КПП 7805725429/780501001) от отправителя: Банк Открытие <bank@open.ru>. В электронном письме содержались текст и изображение с предложением сотрудничества с банком «Открытие» и предложением банковских услуг.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указано в обращении (вх.№29222/19 от 01.10.2019) заявитель не давал своего согласия на получение данной рекламы.

На основании части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за

нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» несёт рекламораспространитель.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, размещенной в сети Интернет на сервисе <http://www.whois-service.ru> сайт с доменным именем <https://www.open.ru> принадлежит Публичному Акционерному Обществу Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (далее - ПАО Банк «ФК Открытие»).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ № ЮЭ9965-19-98826484 от 23.10.2019 ПАО Банк «ФК Открытие» (ОГРН 1027739019208, ИНН/КПП 7706092528/770501001 юридический адрес: 115114, г. Москва, ул. Летниковская, д. 2, строение 4).

Определением от 23.10.19 (исх. №78/34796/19 от 23.10.2019) возбуждено производство по делу №078/05/18-1457/2019 по признакам нарушения ПАО Банк «ФК Открытие» требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе». Дело №078/05/18-1457/2019 к рассмотрению на 15.11.2019 на 10 часов 00 минут, по адресу: Санкт-Петербург, В.О., 4-я линия, д.13, лит.А.

15.11.2019 Комиссией установлена необходимость получения дополнительных документов и доказательств.

Определением об отложении рассмотрения дела от 15.11.19 (исх. № 78/37680/19 от 18.11.2019) дело №078/05/18-1457/2019 назначено на 19.12.19 в 10.00 по адресу: Санкт-Петербург, В.О., 4-я линия, д.13, лит.А.

Определением от 15.11.19 (исх. № 78/37679/19 от 18.11.2019) срок рассмотрения дела № №078/05/18-1457/2019 продлен до 23.01.2020.

Согласно документам, материалам а также письменным пояснениям (вх. №37605/19 от 12.12.2019), представленным в Санкт-Петербургское УФАС России от ПАО Банк «ФК Открытие»: «...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.

Наличие адреса электронной почты организации (sti@st-invest.net) в общем доступе свидетельствует о согласии ООО «СТИ Решение» к получению информации по данному каналу связи неограниченного круга лиц...».

19.12.2019 на заседании Комиссии представитель по доверенности №43ф/315 от 08.08.2018 <...> указал, что рассылка носила разовый характер, а также что: «Свою позицию поддерживаем, считаем, что данное направление являлось письмом банка как обычаем делового оборота. Также адрес был размещён в свободном доступе на сайте. Любое лицо имело право направления соответствующего письма с предложением или какими-либо другими неограниченного содержания данного письма направить на электронную почту, о чем приложены в материалах дела пояснения. В связи с этим считаем, что доказательств о нарушении законодательства о рекламе нет.»

В соответствии с требованиями части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» реклама признается распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно Письму ФАС России от 11.11.2019 N ДФ/98054/19 «О надлежащих доказательствах при выявлении нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»: «...Федеральным законом «О рекламе» установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Федеральный закон «О рекламе» возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58).

Так, по мнению ФАС России, согласие, полученное посредством заполнения каких-либо форм на сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", не позволяющих однозначно установить, кто именно дал согласие на получение рекламы, является ненадлежащим и влечет нарушение указанного требования статьи 18 Федерального закона "О рекламе", поскольку не позволяет подтвердить

волеизъявление конкретного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя....»

В материалах дела № 078/05/18-1457/2019 отсутствует предварительное согласие заявителя на получение рекламы (электронное письмо), поступившей 26.09.2019 на служебную электронную почту <...> компании ООО «СТИ Решение» (юридический адрес: ул. Маршала Говорова, д. 35, корпус 5 лит. Ж, офис 421, 198095, Санкт-Петербург, ОГРН 1187847098438, ИНН/КПП 7805725429/780501001) от отправителя: Банк Открытие <bank@open.ru>. В электронном письме содержались текст и изображение с предложением сотрудничества с банком «Открытие» и предложением банковских услуг.

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав доводы сторон, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 рекламу (электронное письмо), поступившую 26.09.2019 на служебную электронную почту <...> компании ООО «СТИ Решение» (юридический адрес: ул. Маршала Говорова, д. 35, корпус 5 лит. Ж, офис 421, 198095, Санкт-Петербург, ОГРН 1187847098438, ИНН/КПП 7805725429/780501001) от отправителя: Банк Открытие <bank@open.ru>. В электронном письме содержались текст и изображение с предложением сотрудничества с банком «Открытие» и предложением банковских услуг, ненадлежащей.

2. Признать в действиях ПАО Банк «ФК Открытие», выразившихся в распространении указанной рекламы (электронное письмо) без предварительного согласия заявителя, нарушение части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

3. Предписание об устранении допущенного нарушения, указанного в пункте 2 настоящего решения ПАО Банк «ФК Открытие» не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое

предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «23» декабря 2019 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>

Заместитель председателя Комиссии

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>