

<...>

Заявитель:

вх. № 3434, 3437 от 26.02.2020

РЕШЕНИЕ

(по делу № ТОО02/05/18-1062/2020)

21.08.2020 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...> – заместитель руководителя – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...> – заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы,

рассмотрев обращение физического лица № б/н. от 26.02.2020 года (вх. № 3434, 3437 от 26.02.2020) содержащее признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

в отсутствии: гр. <...> (ходатайство(вх.№15754 от 21.08.2020г.);

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе»

целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее по тексту УФАС по РБ) посредством электронной почты поступило обращение физического лица № б/н. от 26.02.2020 года (вх. № 3437 от 26.02.2020, срок рассмотрения обращения продлен) о признаках нарушения, по мнению заявителя, требований ФЗ «О рекламе». Также, посредством электронной почты, аналогичное по содержанию обращение поступило от Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Башкортостан (вх. № 3434 от 26.02.2020, срок рассмотрения обращения продлен).

В своём обращении заявитель сообщает, «на мой адрес электронной почты inlive@rambler.ru поступают электронные письма от отправителя admin@ufa-help.ru рекламного характера следующего содержания (приложены скриншоты поступления сообщений: от 30.01. в 14:00 – «все виды экспертиз в «агентстве «Башоценка»; от 26.02. в 03:15 – «Консалтинговая группа «Стратег»).

Я никогда не давал письменного или иного согласия на получение рекламы от перечисленных отправителей и компаний. Я неоднократно пытался отказаться от данных рассылок рекламы при

помощи ссылки для отказа от рассылки «Отписаться» в конце каждого письма. Однако мои просьбы были оставлены без внимания.

После прохождения процедуры отказа от рассылки приходят письма с уведомлением об отказе от рассылки. Но рассылка писем рекламного характера все равно продолжается (приложен скриншот отказа от рассылки от 31.01.08:22).

Мною была принята попытка отказаться от рассылки через личный кабинет сайта <http://ufa-help.ru/>. Т.к. имя пользователя и пароль мне не известны, то я воспользовался процедурой «восстановления пароля» и ввел свой адрес электронной почты inlive@rambler.ru, на который и приходят электронные письма рекламного характера и нажал кнопку «Новый пароль по email». После чего на сайте вышло сообщение «Извините, inlive@rambler.ru не распознано как имя пользователя или e-mail адрес». Это еще раз доказывает, что мною не была пройдена процедура регистрации пользователя на сайте <http://ufa-help.ru/> и согласия на отправку мне писем рекламного характера я не давал.

Считаю, что в данном случае имеют место факты нарушения федерального законодательства о рекламе...».

В целях всестороннего, полного и объективного рассмотрения вопросов изложенных в обращении, УФАС по РБ был подготовлен и направлен запрос в адрес ООО «Регистратор доменов» для получения информации об администраторе – лице/организации, на которого зарегистрирован домен <http://ufa-help.ru/>.

05.03.2020 года посредством электронной почты от ООО «Регистратор доменов» поступил ответ (вх. № 4017 от 05.03.2020) в котором сообщается, что администратором доменного имени ufa-help.ru является физическое лицо, указавшее при регистрации следующие данные: <...>, адрес места жительства <...> Для регистрации были указаны: электронная почта –; номера телефона - <...>

УФАС по РБ был подготовлен и направлен запрос в адрес ПАО «МТС» для установления информации о владельце номера телефона <...>

24.03.2020 года посредством электронной почты от ПАО «МТС» поступил ответ (вх. № 5388 от 24.03.2020) в котором сообщается, что абонентский номер <...> выделен физическому лицу <...> на основании договора об оказании услуг подвижной связи от

29.12.2009 года (в связи с произошедшем техническим сбоем в электронном архиве предоставить копию договора с абонентом не представляется возможным). Абонентский номер не входит в номерную емкость ПАО «МТС» с 19.10.2016 года в связи с расторжением абонентского договора.

27.03.2020 года от ПАО «МТС» посредством Почты России поступил аналогичный по содержанию ответ (вх. № 5642 от 27.03.2020) представленный ранее по электронной почте (вх. № 5388 от 24.03.2020).

30.03.2020 года от ООО «Регистратор доменов» поступил аналогичный по содержанию ответ (ДСП № 281-ДСП от 30.03.2020) представленный ранее по электронной почте (вх. № 4017 от 05.03.2020).

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Объект рекламирования - 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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками: распространена посредством использования сетей электросвязи; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и

недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Данная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» в части то, что:

- 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.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Из обращения заявителя (вх. № 3434, 3437 от 26.02.2020) следует, что рекламные сообщения поступили на адрес электронной почты заявителя от отправителя admin@ufa-help.ru без его согласия.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 указанного Закона несет рекламодатель.

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

В соответствии с представленной информацией от ООО «Регистратор доменов» рекламодателем в данном

случаи выступает физическое лицо – <...>

В соответствии с пунктом 1 Указа Президента Российской Федерации от 02.04.2020 года № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» (далее – Указ № 239) с 04 по 30 апреля включительно установлены нерабочие дни.

Указом № 239 определен перечень организаций, на которые не распространяется действие указа, а также установлена необходимость органам государственной власти и органам местного самоуправления продолжать функционирование.

Таким образом, деятельность ФАС России и её территориальных органов продолжает осуществляться в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

10.04.2020 года УФАС по РБ было вынесено определение о возбуждении дела № ТО002/05/18-1062/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 06.05.2020 года.

Указом Президента Российской Федерации от 28.04.2020 года № 294 «О продлении действия мер по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» с 06 по 08 мая включительно установлены нерабочие дни, но деятельность ФАС России и её территориальных органов продолжает осуществляться.

06.05.2020 года на заседание Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе от <...> посредством электронной почты поступили пояснения (вх. № 8087 от 06.05.2020).

В пояснениях в частности сообщается, «...сайт зарегистрировали в 2011 году и до сих пор используется как инструмент для обучения работы с сайтами и интернетом и другими технологиями, большим опытом не обладаю в данном виде деятельности, несмотря на это, ни одной подобной ситуации не было, и не было бы, если бы не сбой базы по которой я своим друзьям коллегам отправляю информацию. Базу пришлось восстанавливать вручную из переписок, бумаг и т.д. Одна анкета была заполнена на семинаре который проходил скорее

всего в 2012 году, там мы обменивались контактами и искали контакты, скан анкеты во вложении. Там указан емейл, этот пользователь есть на сайте, и размещал информацию, скриншот во вложении. После сбоя пришлось заново составить список для рассылки моих писем, и по ошибке вбито было: <...> Причина: заглавная I похожа на 1. И потому произошел сбой...Больше я ему не отправлю не одного письма, так как настроено теперь так, что ничего ему не отправится...».

В подтверждение письменных пояснений приложена копия анкеты и скриншот визитки.

06.05.2020 года Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. продлить срок рассмотрения дела № ТО002/05/18-1062/2020.
2. отложить рассмотрение дела на другую дату – 27.05.2020 года.

27.05.2020 года на заседание Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе запрошенная информация от <...> в адрес УФАС по РБ не поступила.

27.05.2020 года Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. направить запрос в управление по вопросам миграции МВД по Республике Башкортостан с целью установления фактического места жительства лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. приостановить производство по делу № ТО002/05/18-1062/2020.

В соответствии с абзацем 3 пункта 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела может быть приостановлено антимонопольным органом в случае необходимости установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Течение срока при приостановлении дела прерывается и продолжается с даты возобновления дела.

23.06.2020г. от управления по вопросам миграции МВД по Республике Башкортостан поступила запрашиваемая информация, согласно

которой сообщается, что гражданка <...> зарегистрирована по адресу: <...> (вх.№11629 от 23.06.2020г.).

В связи с получением ответа на запрос от управления по вопросам миграции МВД по Республике Башкортостан, основания для дальнейшего приостановления производства по делу отсутствуют.

13.08.2020г. гр. <...> на рассмотрение дела не явилась. Почтовое уведомление о надлежащем извещении в Управление не поступало.

Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела на другую дату.

21.08.2020г. гр. <...>. на рассмотрение дела не явилась. Телеграмма, направленная гр. <...> по адресу <...> вернулась с пометкой: «Вручена маме <...>». Телеграмма, направленная гр. <...> по адресу: <...> вернулась с пометкой: «Не доставлена. Квартира закрыта. Адресат по извещению за телеграммой не является».

21.08.2020г. от гр. <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела без ее участия(вх.№15754 от 21.08.2020г.). Ходатайство удовлетворено

Анализ материалов дела показал, в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее по тексту УФАС по РБ) посредством электронной почты поступило обращение физического лица № б/н. от 26.02.2020 года (вх. № 3437 от 26.02.2020, срок рассмотрения обращения продлен) о признаках нарушения, по мнению заявителя, требований ФЗ «О рекламе». Также, посредством электронной почты, аналогичное по содержанию обращение поступило от Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Башкортостан (вх. № 3434 от 26.02.2020, срок рассмотрения обращения продлен).

В своём обращении заявитель сообщает, «на мой адрес электронной почты поступают электронные письма от отправителя admin@ufa-help.ru рекламного характера следующего содержания (приложены скриншоты поступления сообщений: от 30.01. в 14:00 – «все виды экспертиз в «агентстве «Башоценка»; от 26.02. в 03:15 – «Консалтинговая группа «Стратег»). «Я никогда не давал письменного или иного согласия на получение рекламы от перечисленных отправителей и компаний. Я неоднократно пытался отказаться от данных рассылок рекламы при помощи ссылки для отказа от

рассылки «Отписаться» в конце каждого письма. Однако мои просьбы были оставлены без внимания.

После прохождения процедуры отказа от рассылки приходят письма с уведомлением об отказе от рассылки. Но рассылка писем рекламного характера все равно продолжается (приложен скриншот отказа от рассылки от 31.01.08:22).

Мною была принята попытка отказаться от рассылки через личный кабинет сайта <http://ufa-help.ru/>. Т.к. имя пользователя и пароль мне не известны, то я воспользовался процедурой «восстановления пароля» и ввел свой адрес электронной почты, на который и приходят электронные письма рекламного характера и нажал кнопку «Новый пароль по email». После чего на сайте вышло сообщение «Извините<...> не распознано как имя пользователя или e-mail адрес». Это еще раз доказывает, что мною не была пройдена процедура регистрации пользователя на сайте <http://ufa-help.ru/> и согласия на отправку мне писем рекламного характера я не давал.

Считаю, что в данном случае имеют место факты нарушения федерального законодательства о рекламе...».

Согласно представленной информации от ООО «Регистратор доменов» (вх. № 4017 от 05.03.2020) администратором доменного имени ufa-help.ru является физическое лицо, указавшее при регистрации следующие данные: <...>адрес места жительства <...> Для регистрации были указаны: электронная почта – <...> номера телефона - <...>

УФАС по РБ был подготовлен и направлен запрос в адрес ПАО «МТС» для установления информации о владельце номера телефона <...>

24.03.2020 года посредством электронной почты от ПАО «МТС» поступил ответ (вх. № 5388 от 24.03.2020) в котором сообщается, что абонентский номер <...> выделен физическому лицу <...> на основании договора об оказании услуг подвижной связи от 29.12.2009 года (в связи с произошедшем техническим сбоем в электронном архиве предоставить копию договора с абонентом не представляется возможным). Абонентский номер не входит в номерную емкость ПАО «МТС» с 19.10.2016 года в связи с расторжением абонентского договора.

Согласно письменных пояснений гр. <...>.«...сайт зарегистрировали в 2011 году и до сих пор используется как инструмент для обучения

работы с сайтами и интернетом и другими технологиями, большим опытом не обладаю в данном виде деятельности, несмотря на это, ни одной подобной ситуации не было, и не было бы, если бы не сбой базы по которой я своим друзьям коллегам отправляю информацию. Базу пришлось восстанавливать вручную из переписок, бумаг и т.д. Одна анкета была заполнена на семинаре который проходил скорее всего в 2012 году, там мы обменивались контактами и искали контакты, скан анкеты во вложении. Там указан емейл: <...>, этот пользователь есть на сайте, и размещал информацию, скриншот во вложении. После сбоя пришлось заново составить список для рассылки моих писем, и по ошибке вбито было: <...>. Причина: заглавная I похожа на 1. И потому произошел сбой...Больше я ему не отправлю не одного письма, так как настроено теперь так, что ничего ему не отправится...»(вх.№8213 от 07.05.2020г.).

Комиссией принято решение: признать рекламу ненадлежащей, нарушающей часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе». Признать гр. <...> рекламораспространителем рекламы: «все виды экспертиз в «агентстве «Башоценка»; от 26.02. в 03:15 – «Консалтинговая группа «Стратег», поступающая посредством электронной почты от отправителя admin@ufa-help.ru. Предписание – гр. <...> о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, т.к. согласно поступивших письменных пояснений от гр. <...> (вх.№8213 от 07.05.2020г.) в настройках отправки сообщений были внесены изменения, согласно которых сообщения на данный электронный ящик отправляться не будут. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения административного дела в отношении гр. <...>., предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 21.08.2020г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «все виды экспертиз в «агентстве «Башоценка»; от 26.02. в 03:15 – «Консалтинговая группа «Стратег», поступающая посредством электронной почты от

отправителя admin@ufa-help.ru, рекламодатель гр. <...> ненадлежащей, поскольку она нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

2. В соответствии с п.44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе гр. <...> не выдавать, так как согласно представленных пояснений гр. <...>. (вх. №8213 от 07.05.2020г.) в настройках отправки сообщений были внесены изменения, согласно которым сообщения на данный электронный ящик отправляться не будут.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении гр. <...>.

Решение изготовлено в полном объеме 24.08.2020г.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>