

ПАО «Московская городская
телефонная сеть»

119017, г. Москва,
ул. Б.Ордынка, д. 25, стр. 1

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «29» декабря 2015 года.
В полном объеме решение изготовлено «29» марта 2016 года.

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

председателя Комиссии – И.С. Гудковой,
членов Комиссии – П.В. Олейника, Н.С. Уваровой,

рассмотрев дело № 3-5-217/77-15 по признакам нарушения ПАО «МГТС» части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» (далее — Закон о защите детей от информации), без указания категории данной информационной продукции,

в присутствии представителя ПАО «МГТС» Швецовой Т.В. (доверенность № 26173 от 26.12.2013),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-217/77-15 возбуждено на основании выявленных фактов размещения рекламы «Несокрушимый страж вашего компьютера», «Круглосуточная охрана вашего компьютера» на счетах за оплату услуг ПАО «МГТС».

Комиссия Московского УФАС России, исследовав материалы дела, оценив доказательства в их совокупности и взаимной связи, установила следующее.

ПАО «МГТС» (адрес: 119017, г. Москва, ул. Б.Ордынка, д. 25, стр. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 30.09.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027739285265, ИНН 7710016640.

Согласно пункту 1 статьи 3 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 неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Информация под условными названиями «Несокрушимый страж вашего компьютера», «Круглосуточная охрана вашего компьютера» не носит персонафицированный характер. В тексте рекламы отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению, исходя из ее содержания.

Таким образом, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что информация «Несокрушимый страж вашего компьютера», «Круглосуточная охрана вашего компьютера», размещенная на счетах за оплату услуг, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

ПАО «МГТС» не отрицает рекламный характер указанной информации.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является товар, средство 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.

Макет рекламы «Несокрушимый страж вашего компьютера» содержит следующие сведения: текст, выполненный крупными белыми буквами на

красном фоне: «Несокрушимый страж вашего компьютера», «Лицензионный антивирус», «69 руб/мес»; в нижнем левом углу текст, выполненный мелким шрифтом: «Подробнее об условиях и способах подключения на сайте dom.mts.ru»; изображение ноутбука, изображение робота с щитом, на котором размещено коммерческое обозначение антивируса «Kaspersky».

Макет рекламы «Круглосуточная охрана вашего компьютера» содержит следующие сведения: тексты, выполненные крупными белыми буквами: «Круглосуточная охрана вашего компьютера», «лицензионные антивирусы Kaspersky и Dr. Web», «первые 30 дней бесплатно!»; изображения товарных знаков «Kaspersky» и «Dr. Web»; изображение ноутбука, выполненный мелким белым шрифтом в нижней части макета текст: «При первой подписке первые 30 дней пользования в подарок! Подключить услугу можно в Личном кабинете на сайте [дробнее об условиях и тарифах на mgts.ru](http://mgts.ru)».

Таким образом, на представленных рекламных макетах выделена информация об антивирусах «Касперский» и «Dr. WEB».

Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что объектами рекламирования в рекламе «Несокрушимый страж вашего компьютера» и «Круглосуточная охрана вашего компьютера» являются программные обеспечения (программы для ЭВМ) (далее - ПО) «Антивирус Касперский» и «Антивирус Dr. WEB».

Комиссией Московского УФАС России отклонены доводы ПАО «МГТС» о том, что объектом рекламирования является исключительно услуга «Антивирус» по следующим основаниям.

Согласно материалам, предоставленным ПАО «МГТС», а именно Приложению 2 к Приказу № 453 от 10.06.2015 «О вводе в коммерческую эксплуатацию услуг по предоставлению Антивируса Касперский для абонентов ОАО «МГТС», Приложению 1 к Приказу № 564 от 24.06.2014 «О вводе в коммерческую эксплуатацию услуг по предоставлению Антивируса для абонентов ОАО «МГТС», «Описанию работы в ЛК «Антивирус», процесс подключения услуги «Антивирус» включает в себя предоставление оператором абоненту кода активации продукции - «Антивируса Касперский» или «Антивируса Dr.WEB», и ссылку на дистрибутив выбранного антивирусного программного обеспечения. Далее, абонент обязан загрузить и установить данное программное обеспечение на свой персональный компьютер. Таким образом, суть услуги заключается в предоставлении потребителям неисключительных имущественных прав (сублицензий) на определенные ПО - «Антивирус Касперский» или «Антивирус Dr.WEB». Осуществление указанной услуги невозможно без установки на персональном компьютере пользователя рекламируемых ПО.

Также, в соответствии с пунктами 2.1, 2.1.1 Сублицензионного Договора № D1500242775 от 24.07.2015, заключенного между ЗАО «СофтЛайн Трейд» и ПАО «МГТС», ПАО «МГТС» получает неисключительное имущественное право на использование ПО «Антивирус Касперский» следующими способами: воспроизведение ПО, ограниченное инсталляцией (установкой), записью в память ЭВМ и запуском ПО на территории всего мира, а также распространением указанного ПО.

Аналогично, пункт 2.1.2 Лицензионного договора № AV-61544 от 26.06.2014, заключенного между ООО «Доктор Веб» и ПАО «МГТС», предусматривает право ПАО «МГТС» лишь на воспроизведение ПО «Антивирус Dr.WEB», ограниченное инсталляцией (установкой), записью в память ЭВМ и запуском ПО на территории всего мира, а также распространением указанного ПО.

Таким образом, ПАО «МГТС», по сути, является распространителем указанных ПО, предоставляет возможность для пользователей лишь загрузить лицензионные ПО - «Антивирус Касперский» и «Антивирус Dr.WEB».

Кроме того, как уже было отмечено ранее, информация об «Антивирусе «Лаборатория Касперского» и «Антивирусе Dr.WEB» выделяется на макетах спорной рекламы, в то время как упоминание об услуге, выполненное мелким шрифтом, содержится в нижней части рекламы.

Необходимо также отметить, что в рекламе «Несокрушимый страж вашего компьютера», «Круглосуточная охрана вашего компьютера» слово «услуга», написанное мелким шрифтом, встречается лишь в нижней части макетов. Иные сведения, относящиеся к оказанию ПАО «МГТС» данной услуги, включая ее наименование, содержание, условия предоставления, в рекламе отсутствуют.

Следовательно, реклама направлена на привлечение внимания потребителей именно к программному обеспечению - «Антивирус Касперский» и «Антивирус Dr.WEB», которое ПАО «МГТС» реализует.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Московского приходит к выводу о том, что размещаемая реклама направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к объектам рекламирования – ПО «Антивирус Касперский» и «Антивирус Dr.WEB», а также на их продвижение на рынке.

Согласно части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе, не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Закона о защите детей от информации, без указания категории данной информационной продукции.

Согласно пункту 5 статьи 2 Закона о защите детей от информации, информационной продукцией являются предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий.

Согласно пункту 1.1. Сублицензионного Договора № D1500242775 от 24.07.2015, заключенного между ЗАО «СофтЛайн Трейд» и ПАО «МГТС», ПО «Антивирус Касперский» является программой для ЭВМ.

Аналогично, согласно пункту 1.1. Лицензионного договора № AV-61544 от 26.06.2014, заключенного между ООО «Доктор Веб» и ПАО «МГТС», ПО «Антивирус Dr.WEB» является программой для ЭВМ.

Таким образом, реклама «Несокрушимый страж вашего компьютера», «Круглосуточная охрана вашего компьютера» является рекламой

информационной продукции, а именно программ для ЭВМ - «Антивирус Касперский» и «Антивирус Dr.WEB».

Однако в рекламе «Несокрушимый страж вашего компьютера», «Круглосуточная охрана вашего компьютера» отсутствуют указания на категорию данной информационной продукции, что свидетельствует о несоблюдении требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 10.1 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является ПАО «МГТС». Данный факт ПАО «МГТС» не оспаривается.

Таким образом, при распространении ПАО «МГТС» рекламы «Несокрушимый страж вашего компьютера», «Круглосуточная охрана вашего компьютера» усматриваются признаки нарушения части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

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 (пусть 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 ПАО «МГТС» 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 распространяемую ПАО «МГТС» рекламу «Несокрушимый страж вашего компьютера», «Круглосуточная охрана вашего компьютера» на счетах за оплату услуг ПАО «МГТС» ненадлежащей в связи с нарушением требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

2. Выдать ПАО «МГТС» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

И.С. Гудкова

Члены Комиссии

П.В. Олейник

Н.С. Уварова