



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА №066/05/18-2689/2024 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

30 июля 2024 г.

г. Екатеринбург


Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> (заместитель руководителя Управления), рассмотрев заявление <...> (вх.№15471-ЭП/24 от 23.07.2024) о получении на электронный почтовый ящик lovkina@mail.ru 08.07.2024 в 14:16 и 17.07.2024 в 15:25 с электронного почтового ящика info@noreply.sogaz.ru, 19.07.2024 в 12:06 с электронного почтового ящика tm@email.sogaz.ru рекламы услуг страховой компании АО «СОГАЗ» без согласия адресата на ее получение с признаками нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление <...> (вх.№15471-ЭП/24 от 23.07.2024) о получении на электронный почтовый ящик lovkina@mail.ru 08.07.2024 в 14:16 и 17.07.2024 в 15:25 с электронного почтового ящика info@noreply.sogaz.ru, 19.07.2024 в 12:06 с электронного почтового ящика tm@email.sogaz.ru информации следующего содержания:

Реклама №1 (19.07.2024 в 12:06 с электронного почтового ящика tm@email.sogaz.ru)


22.07.2024, 20:29
Пт, 19 июля 2024 12:06
Mail.ru Письмо от tm@email.sogaz.ru

Ваауу, скидки на частные клиники 

От: АО "СОГАЗ" <tm@email.sogaz.ru>
Кому: lovkina@mail.ru

СОГАЗ

**ДМС
В ОДИН КЛИК**



Полис «Доктор Лайк» — Ваша подписка на здоровье.

Его преимущество в том, что Вы сами можете выбрать подходящий Вам вариант программы страхования, а стоимость оказанных медицинских услуг Вы разделите со страховой компанией.

[Узнать подробнее](#)

От кого: АО «СОГАЗ»

Кому: lovkina@mail.ru

Дата: Пятница, 19 июля 2024, 12:06 +05:00

Тема: Вааууу, скидки на частные клиники

Полис «Доктор Лайк» — Ваша подписка на здоровье. Его преимущество в том, что Вы сами можете выбрать подходящий Вам вариант **программы страхования**, а стоимость оказанных медицинских услуг Вы разделите со страховой компанией.

Узнать подробнее

8 800 333 08 88

sogaz.ru

Автострахование Здоровье

Путешествие Недвижимость

Наши социальные сети

Наше мобильное приложение

*АО «СОГАЗ». Лицензии Банка России СЛ № 1208, СИ № 1208, ОС № 1208-02, ОС № 1208-03, ОС № 1208-04, ОС № 1208-05, ПС № 1208.

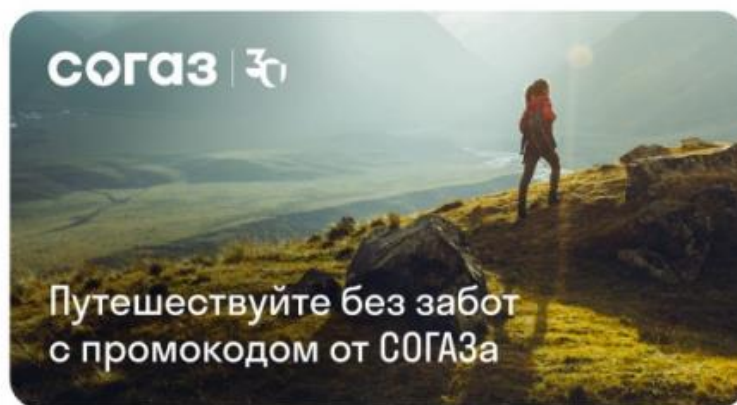
Реклама №2 (17.07.2024 в 15:25 с электронного почтового ящика info@noreply.sogaz.ru)

Ср, 17 июл 2024 15:25

Вау, промокод внутри!

От: СОГАЗ <info@noreply.sogaz.ru>

Кому: lovkina@mail.ru



От кого: СОГАЗ

Кому: lovkina@mail.ru

Дата: Среда, 17 июля 2024, 15:25 +05:00

Тема: Вау, промокод внутри!

Лето — это сезон отпусков, и многие запланировали поездки.

Полис путешественника по специальной цене, его преимущества:

* Доступная цена;

* Покупка онлайн;

* Возможность выбора страховой программы;

* Страховая защита в поездках как по России, так и за рубежом.

По промокоду ЛЕТО2024 вы сэкономите до 17% 1 при покупке полиса путешественника на сайте shop.sogaz.ru Купить полис

Выберите программу страхования:

8 800 333 08 88

sogaz.ru

Автострахование Здоровье

Путешествие Недвижимость

Наши социальные сети

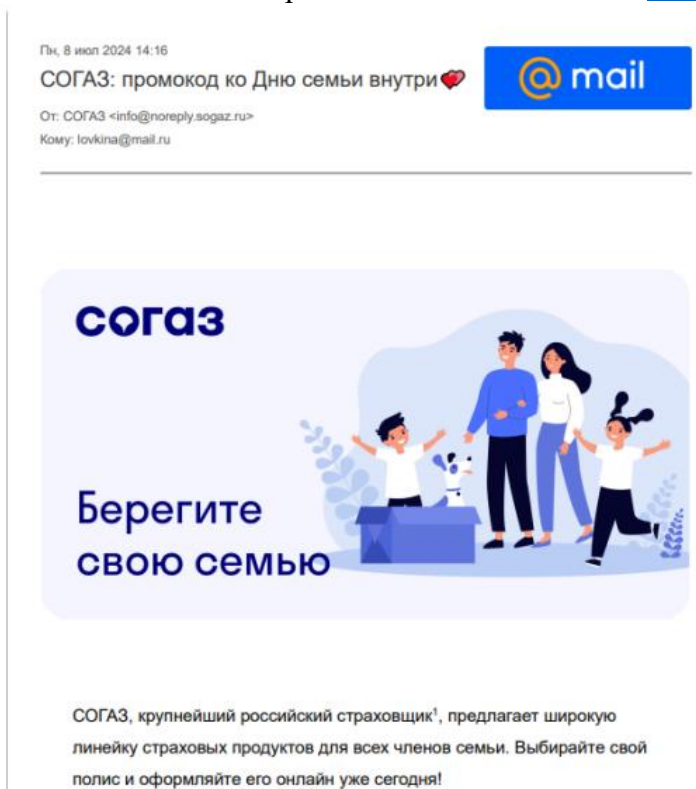
Наше мобильное приложение

1 Промокод применяется для договоров, оформленных на сайте shop.sogaz.ru по следующим продуктам: «Путешествия за рубеж», «Путешествия по России». Размер выгоды на разные продукты может отличаться. Срок активации промокода до 31.07.2024.

* АО «СОГАЗ». Лицензии Банка России СЛ № 1208, СИ № 1208, ОС № 1208-02, ОС № 1208-03, ОС № 1208-04, ОС № 1208-05, ПС № 1208.

* Если Вы хотите отписаться от получения писем, нажмите здесь.

Реклама №3 (08.07.2024 в 14:16 с электронного почтового ящика info@noreply.sogaz.ru)



От кого: СОГАЗ

Кому: lovkina@mail.ru

Дата: Понедельник, 8 июля 2024, 14:16 +05:00

Тема: СОГАЗ: промокод ко Дню семьи внутри

СОГАЗ, крупнейший российский страховщик¹, предлагает широкую линейку страховых продуктов для всех членов семьи. Выберите свой полис и оформляйте его онлайн уже сегодня!

Наша забота везде с Вами

Оформите полис путешественника для себя и всей семьи до конца июля и сэкономьте 17%² по промокоду MYFAMILY, успеете воспользоваться!

Купить полис

Дом — там, где нас любят

Особое предложение для ипотечных заемщиков СберБанка: оформите полис страхования с экономией до 45%³ Купить полис

Ни капли волнения!

Надежная защита Вашего семейного гнезда.

Купить полис

Неприятностям не беспокоить!

Несчастные случаи не будут страшны ни Вам, ни Вашим родным.

Купить полис **Подписка на здоровье**

Позаботьтесь о себе и самых близких, а траты на медицинские услуги разделите с СОГАЗом.

Купить полис

8 800 333 08 88

sogaz.ru

Автострахование Здоровье

Путешествие Недвижимость

Наши социальные сети

Наше мобильное приложение

1 По объему страховых премий на основании данных Банка России за 2023 г.

2 Промокод применяется для договоров, оформленных на сайте shop.sogaz.ru и в мобильном приложении «СОГАЗ - здоровье и страхование» по следующим продуктам: «Путешествия по России» и «Путешествия за рубеж». Срок активации промокода до 31.07.2024.

2 Экономия указана от стоимости полиса с учетом региона оформления полиса и местоположения предмета залога. Экономия предоставляется при расчете стоимости полиса с учетом статистики убытков за предыдущие периоды по выделенной клиентской группе: ипотечные заемщики СберБанка. Итоговая стоимость полиса может не включать упомянутую экономию, или размер такой экономии может оказаться меньше 45%.

*АО «СОГАЗ». Лицензии Банка России СЛ № 1208, СИ № 1208, ОС № 1208-02, ОС № 1208-03, ОС № 1208-04, ОС № 1208-05, ПС № 1208.

Если Вы хотите отписаться от получения писем, нажмите здесь.

<...> сообщила следующее: «Я никогда не давала согласие присылать мне какие-либо рекламные письма. Соглашая на получение рекламных спамных писем я никогда и никому не давала. Согаз занимается информационным насилием и доставляет мне неудобства своими спамными письмами. Прошу рекламодателя АО «Согаз» привлечь к административной ответственности за незаконную рекламу в виде штрафа от 100 тыс. до 500 тыс. руб.»

Законодательством Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя. При этом под **рекламой** в ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) понимается 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 (п. 1); под **объектом 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 (п.2); под **товаром** – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3).

Рекламой признается информация, позволяющая четко обозначить, индивидуализировать конкретный объект рекламирования, выделить его среди однородных товаров и сформировать к нему интерес в целях продвижения на рынке.

По мнению ФАС России к рекламной информации, направленной на формирование и поддержание интереса к определенному лицу и его продвижение на рынке относится указание следующей информации о лице:

- наименование юридического лица, индивидуального предпринимателя или название торгового предприятия данного лица (независимо от указания вида деятельности), выполненное с использованием товарных знаков, логотипов или иных индивидуализирующих данное лицо обозначений, цветов,

- контактная информация о лице (почтовый адрес, телефон, адрес сайта, электронной почты и т.п.),
- характеристика, описание лица, его деятельности,
- информация о производимых или реализуемых товарах.

Таким образом, характер информации и ее отнесение к рекламе либо не рекламе связан исключительно с ее **целевой направленностью** на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П, реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В соответствии с позицией, изложенной в пункте 16 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 №37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В спорных письмах, поступивших на электронный почтовый ящик заявителя, указан конкретный хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность под наименованием АО «СОГАЗ», приведена его характеристика (*«СОГАЗ, крупнейший российский страховщик, предлагает широкую линейку страховых продуктов для всех членов семьи»*), сообщено о предлагаемых данным лицом услугах страхования (*полис «Доктор Лайк», полис путешественника, полис страхования для ипотечных заемщиков СберБанка*), указана контактная информация, что позволяет выделить конкретный хозяйствующий субъект и его услуги, сформировать к нему интерес с целью его продвижения на рынке, информация обладает распознаваемостью для потребителя.

Кроме того, по своему содержанию информация, доведенная до заявителя посредством электронных писем, адресована неопределенному кругу лиц. Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая (п.1 ст.19 ГК РФ). Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния (п.3 ст.19 ГК РФ).

В рассматриваемом случае адресат по имени не назван.

Спорные сведения о рекламируемых услугах **носят обобщенный характер**, сообщения не содержат сведений о какой-либо услуге, которой мог бы воспользоваться исключительно заявитель, и которая предназначалась бы только для него, направлены на формирование и поддержание интереса к объекту рекламирования – АО «СОГАЗ» и его услугам, **представляют интерес для неопределенного круга лиц**, в связи с чем являются рекламой.

В соответствии с **ч. 1 ст. 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.**

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 рекламодателя. Вместе с тем, согласие на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

При этом, согласно позиции, изложенной в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 01.02.2018 №Ф05-21313/2017 по делу №А40-64096/17, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 29.03.2011 №2-П), стабильности публичных правоотношений, а также в целях защиты прав и законных интересов **абонента как более слабой стороны** в рассматриваемых правоотношениях, при получении такого согласия абоненту должна быть предоставлена возможность изначально отказаться от получения рекламных рассылок, а сама форма согласия должна быть прямой и недвусмысленно выражающей соответствующее согласие (абонент прямо выражает согласие на получение рекламы), а не опосредованной.

Предоставленное распространителю рекламы право на получение согласия абонента в любой форме не свидетельствует о его безграничном усмотрении в разрешении этого вопроса и оканчивается там, где начинаются права абонентов на выражение своего непосредственного согласия на получение рекламы. Обратное же приведет к злоупотреблениям со стороны распространителей рекламы, стремящихся любым способом навязать абоненту возможность распространения со своей стороны рекламы с приданием своим действиям видимости законности, что недопустимо в контексте п. 2 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

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 **рекламодателя**.

Согласно ч.1 ст.23 Конституции РФ каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни.

Для признания надлежащим факта получения рекламодателем согласия абонента либо адресата на получение им рекламной информации изначально должно быть явно выраженное желание абонента либо адресата на ее получение, в том числе, посредством отметки соответствующего надлежащим образом оформленного пункта.

В Определении Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018 № 309-КГ17-22298 по делу № А60-63378/2016, указано, что согласие абонента на получение рекламы, содержащееся в договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, в том числе в договоре на оказание услуг связи, позволяет однозначно **идентифицировать абонента** и может рассматриваться как надлежащее.

Согласно ст. 2 Закона о персональных данных его целью является обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке его персональных данных, в том числе защиты прав на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. Неприкосновенность частной жизни в силу **п. 1 ст. 150** ГК РФ является **нематериальным благом**, принадлежащим гражданину от рождения или в силу закона, **неотчуждаемым и непередаваемым** иным способом. При этом положения Закона о связи и Закона о рекламе о необходимости получения предварительного согласия субъекта персональных данных (абонента) также направлены на обеспечение и защиту прав субъектов персональных данных (Определение Конституционного Суда РФ от 23.06.2015 N 1537-О).

Так, в Постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 01.12.2020 по делу №А40-70758/2020, а также в Решении Арбитражного суда Свердловской области по делу №А60-64190/2021 указано, что распространение рекламы **против воли** абонента является **формой его информационного насилия**.

В свою очередь, в ч.1 ст.18 Закона о рекламе презюмируется отсутствие согласия, а не наоборот.

Заявитель указала, что согласия на распространение рекламы на принадлежащий ей электронный почтовый ящик lovkina@mail.ru с электронных почтовых ящиков info@noreply.sogaz.ru, tm@email.sogaz.ru не давала.

Ответственность за нарушение требований, установленных ст.18 Закона о рекламе, несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе.

Как следует из информации, размещенной на сайте <https://www.nic.ru/>, регистратором домена sogaz.ru является RU-CENTER-RU (АО «Региональный Сетевой Информационный Центр»).

АО «РСИЦ» сообщило (вх.№15876-ЭП/24 от 26.07.2024), что не осуществляет регистрацию доменов третьего уровня в домене второго уровня sogaz.ru. Для получения сведений об Администраторе доменов третьего уровня noreply.sogaz.ru, email.sogaz.ru следует обращаться к Администратору домена второго уровня sogaz.ru, который осуществил регистрацию доменов evgenij-mich.livejournal.com в администрируемой им зоне sogaz.ru (домене второго уровня sogaz.ru).

АО «РСИЦ» является регистратором для домена второго уровня sogaz.ru.

Администратором домена второго уровня sogaz.ru с 12.04.2010 по настоящее время, в т.ч. по состоянию на 08.07.2024, 17.07.2024, 19.07.2024 является АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО «СТРАХОВОЕ ОБЩЕСТВО ГАЗОВОЙ ПРОМЫШЛЕННОСТИ». Сведения об Администраторе домена: ИНН: 7736035485.

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 посредством информационно-телекоммуникационной сети «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» -лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети «Интернет», в том числе порядок размещения информации на таком сайте.

Таким образом, лицом, отправляющим электронное письмо с применением сайта в сети «Интернет», является владелец сайта в сети «Интернет» (администратор домена). Данное лицо в полном объеме распоряжается и управляет доменом, отвечает за любые действия, совершенные с использованием такого домена, в том числе за направлением электронных сообщений с применением домена, самостоятельно обеспечивает конфиденциальность своей авторизационной информации и несет ответственность за все действия, совершенные с использованием своего логина и пароля, несет риск неблагоприятных последствий, связанных с их утратой (Постановление Верховного Суда Российской Федерации от 24.04.2015 №305-АД15-2693).

Таким образом, предполагаемым рекламодателем является администратор доменного имени sogaz.ru и владелец электронных почтовых ящиков info@noreply.sogaz.ru, tm@email.sogaz.ru АО «СОГАЗ», которое несет ответственность за доступ к принадлежащим ему электронным почтовым ящикам и их использование в целях распространения рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №066/05/18-2689/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства: АО «СОГАЗ» (107078, г. Москва, пр-кт Академика Сахарова, д. 10, ОГРН: 1027739820921, Дата присвоения ОГРН: 18.12.2002, ИНН: 7736035485, КПП: 770801001).

3. Назначить дело к рассмотрению на **23 августа 2024 г. в 12 час. 00 мин.** (время местное, московское время 10-00) по адресу: г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, 3 этаж, зал заседания комиссии (каб. 314) путем проведения видеоконференцсвязи через систему TrueConf, для участия в которой в указанное время необходимо перейти по ссылке <https://fas2.tconf.rt.ru/c/2693422462>

Руководство участника видеоконференцсвязи размещено по ссылке: <https://sverdlovsk.fas.gov.ru/news/11212>

Подключение и исправность технических устройств связи необходимо проверить заблаговременно, до начала рассмотрения дела. Документы, подтверждающие полномочие лиц, участвующих в рассмотрении дела, и документы, удостоверяющие их личность, необходимо направить заблаговременно по адресу электронной почты – to66@fas.gov.ru (с сопроводительным письмом, в котором указан номер данного дела и исходящий номер данного определения).

5. АО «СОГАЗ» на основании ст.34 Закона о рекламе представить в Свердловское УФАС России в срок **до 20 августа 2024 г.** следующие документы и сведения:

1) копии материалов, подтверждающих получение предварительного согласия владельца электронного почтового ящика lovkina@mail.ru на получение рекламы с электронных почтовых ящиков info@noreply.sogaz.ru, tm@email.sogaz.ru (при наличии);

2) сведения о стоимости рекламной кампании;

3) сведения о количестве писем, направленных 08.07.2024, 17.07.2024, 19.07.2024 иным адресатам с электронных почтовых ящиков info@noreply.sogaz.ru, tm@email.sogaz.ru с аналогичным содержанием;

4) сведения о том, исключен ли электронный почтовый ящик lovkina@mail.ru из базы рассылки в рекламных целях (с приложением подтверждающих материалов, в случае принятия подобных мер);

5) письменное объяснение по факту распространения рекламы с признаками нарушения рекламного законодательства, а именно, ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Явка лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Управление информирует о возможности представить расписку о выборе формы получения процессуальных документов (указать номер дела) путем их направления по адресу электронной почты, указанной в расписке, с подтверждением того, что такой способ получения процессуальных документов будет являться надлежащим уведомлением (расписка должна быть заполнена физическим, должностным лицом лично либо законным представителем юридического лица с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, подтверждающего полномочия).

П. 29 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 24 ноября 2020 г. № 1922):

Стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе:

а) знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них;

б) давать устные и письменные объяснения;

в) представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании;

г) заявлять ходатайства;

д) делать заявления;

е) возражать против заявлений и доводов других лиц;

ж) пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.