



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА №066/05/18-72/2024 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

12 января 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.№27697-ЭП/23 от 15.12.2023) о получении 09.11.2023 в 14:58 и 13.11.2023 в 14:13 на электронный почтовый ящик 389890@mail.ru с электронного почтового ящика info@iesoft.ru рекламы интернет-магазина IESoft и его мероприятия без согласия адресата с применением автоматической рассылки признаками нарушения ч.1 и ч.2 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.№27697-ЭП/23 от 15.12.2023) о получении 09.11.2023 в 14:58 и 13.11.2023 в 14:13 на электронный почтовый ящик 389890@mail.ru с электронного почтового ящика info@iesoft.ru информации следующего содержания:



Чт 09.11.2023 14:58

info@iesoft.ru

Ищете ThinkCell? Он здесь! Регистрируйся ан бесплатный вебинар по SliderAI

Кому 389890@mail.ru

ИЕСОФТ

+7(495)989-21-77

**IESoft - лучший интернет магазин
лицензионного софта**



Друзья!

Приглашаем вас на бесплатный вебинар по **Slider AI**

Slider AI - это как ThinkCell... и еще немного больше!

Оформление диаграмм в PowerPoint и еще немного больше (!) в российской программе Slider AI Diagram и Slider AI Automotion

ИЕСофт-ИнфоСАПР покажет и расскажет, как работать в Slider AI и почему эта программа прекрасно заменяет ушедшей с российского рынка ThinkCell

Когда: 10 ноября 2023 года, в 11.00 по мск

Где: онлайн

Где: онлайн

Докладчики: Елена Ловкова и Хасанов Ильяс

Регистрируйтесь прямо сейчас

Регистрация по ссылке:

https://www.iesoft.ru/academy/kafedra_ifc_format_v_bim_tekhnologii/slider-ai-eto-kak-thinkcell-i-eshche-nemnogo-bolshe/

Записаться на вебинар



* Вы получили это письмо это письмо, потому что когда-либо обращались или интересовались лицензионным ПО, размещенным на сайте www.iesoft.ru и приняли условия соглашения, размещенного на сайте ИЕСофт

С уважением, команда ИЕСофт
ООО "ИЕСофт"

Тел. \ факс:

+7 (967) 049-84-48

+7 (495) 989-21-77



Пн 13.11.2023 14:13

info@iesoft.ru

Регистрируйтесь на Бесплатный вебинар по IndorCAD BIM. Подарки всем слушателям!

Кому 389890@mail.ru

ИЕСОФТ

+7(495)989-21-77

ИЕSoft - лучший интернет магазин
лицензионного софта

Вебинар

Информационное
моделирование
при проектировании
автомобильных
дорог в IndorCAD BIM

14 ноября 2023 / 10:00 (мск)
Длительность: 90 минут

BIM IndorCAD BIM

ИЕСОФТ

УЧАСТВОВАТЬ

Друзья, приглашаем вас на новый вебинар по
IndorCAD BIM - Для проектирования автомобильных дорог.

Регистрируйтесь по ссылке:

https://www.iesoft.ru/academy/kafedra_ifc_format_v_bim_tekhnologii/vebinar-po-indorcad-bim-bespretsedentny-i-unikalny/

В прямом эфире расскажем о возможностях информационного моделирования, которые открывает наша система проектирования автомобильных дорог. Сделайте апгрейд своих инструментов работы!

Когда: 14 ноября, вторник 2023 года, в 11.00 по мск

Где: онлайн

Докладчики: Елена Ловкова и Анна Балбоненко

На вебинаре покажем:

- Как заполнить информационную модель атрибутивной информацией.
- Как настроить BIM-модели под разные требования.
- Как экспортировать модели проекта в формат IFC.
- Как использовать пакетный экспорт для быстрой повторной выгрузки моделей.

Подарки слушателям: лицензия на IndorCAD BIM. Только для новых пользователей системы, приславших после вебинара заявку на лицензию в ИЕСофт

Активировать можно в течение полугода. С момента активации позволяет работать в полнофункциональном режиме 1 месяц.

На вебинаре будет проведен розыгрыш призов:

Фирменные 10 стикеров, 1 ежедневник, 1 планинг, 1 термокружка, 1 футболка + почтовые расходы - за 14 ответов.

Регистрируйтесь прямо сейчас

Регистрация по ссылке:

https://www.iesoft.ru/academy/kafedra_ifc_format_v_bim_tekhnologii/vebinar-po-indorcad-bim-bespretседentnyy-i-unikalnyy/

Записаться на вебинар



* Вы получили это письмо, потому что когда-либо обращались или интересовались лицензионным ПО, размещенным на сайте www.iesoft.ru и приняли условия соглашения, размещенного на сайте ИЕСофт

С уважением, команда ИЕСофт
ООО "ИЕСофт"

Тел. \ факс:

+7 (967) 049-84-48

+7 (495) 989-21-77

info@iesoft.ru

Заявитель указал следующее: ««09» ноября 2023 г. в 14:58 по свердловскому времени, на свой адрес электронной почты 389890@mail.ru я получил eMail рекламного характера с адреса «info@iesoft.ru», файл письма в формате .eml прилагаю к данному заявлению.

«13» ноября 2023 г. в 14:13 по свердловскому времени, на свой адрес электронной почты 389890@mail.ru я получил повторное сообщение рекламного характера с адреса «info@iesoft.ru», файл письма в формате .eml так же прилагаю к данному заявлению.

Судя по характеру и периодичности писем, рассылка производилась автоматически по базе контактов, когда-то писавших им письма, что дополнительно к отсутствию моего согласия является нарушением п.2 ст.18 ФЗ «О рекламе».

В декабре 2021 года я искал разработчиков драйвера усовершенствованной клавиатуры, рассылая запросы со своего ящика, что точно не является разрешением на рекламу. Я не пользуюсь формами на сайтах, зная, что они могут автоматически давать разрешение на рекламные рассылки. Я всегда пишу потенциальным контрагентам письма вместо заполнения форм на сайтах. Данная контора мне ответила отказом: «Наша компания не занимается разработкой драйверов для клавиатуры». И вдруг, спустя почти 2 года, я начал получать от них рекламный спам. Это явное нарушение, ведь в соответствии с пунктом 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» распространение рекламы допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы.

Своего согласия на получения данной рекламы мною дано не было ни от физлица, ни от юрлица.

Мой электронный почтовый ящик принадлежит физлицу. Считаю распространение этой рекламы нарушением ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем предположительно является: ООО «Инфосапр» ОГРН 5137746155113, ИНН 7717770503, 129164, г. Москва, ул. Маломосковская, д. 22, стр. 1».

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 *ООО «ИЕСофт» (IESoft)*, дана его характеристика – *«IESoft – лучший интернет-магазин лицензионного софта»*, приведена контактная информация (*номера телефонов, адрес электронной почты*), сообщены сведения о проводимых данным лицом мероприятиях: *«Приглашаем вас на бесплатный вебинар по Slider AI 10 ноября 2023 года, в 11.00 по мск онлайн»*, *«Друзья, приглашаем вас на новый вебинар по IndorCAD BIM – для проектирования автомобильных дорог 14 ноября, вторник 2023 года, в 11.00 по мск онлайн»*, что позволяет выделить конкретный хозяйствующий субъект и его мероприятия, сформировать к ним интерес с целью продвижения на рынке указанного хозяйствующего субъекта, 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 рекламируемом лице и его мероприятиях **носят обобщенный характер**, сообщения не содержат сведений о каком-либо мероприятии, которое предназначалось бы только для заявителя, направлены на формирование и поддержание интереса к объекту рекламирования – *интернет-магазину «ИЕСОФТ» (ООО «ИЕСофт»)* и его мероприятиям, **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 указал, что согласия на распространение рекламы на принадлежащий ему электронный почтовый ящик 389890@mail.ru с электронного почтового ящика info@iesoft.ru не давал.

Согласно **ч.2 ст.18 Закона о рекламе** не допускается использование сетей электросвязи для распространения рекламы с применением средств выбора и (или) набора абонентского номера без участия человека (автоматического дозвонивания, автоматической рассылки).

Заявитель полагает, что рассылка производилась автоматически, исходя из характера и периодичности писем, в связи с чем, по его мнению, в данном случае имеются признаки нарушения и ч.2 ст.18 Закона о рекламе.

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

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

Согласно данным сайта www.nic.ru регистратором доменного имени iesoft.ru является REGRU-RU - ООО «РЕГ.РУ».

ООО «РЕГ.РУ» сообщило (вх.№28772-ЭП/23 от 26.12.2023), что администратором доменного имени iesoft.ru с 24.06.2017 и по настоящее время является ООО «ИНФОСАПР» (ИНН 7717770503).

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 рекламораспространителем является администратор доменного имени iesoft.ru и владелец электронного почтового ящика info@iesoft.ru, которое несет ответственность за доступ к принадлежащему ему электронному почтовому ящику и его 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 №066/05/18-72/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: <...>;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

ООО «ИНФОСАПР» (129164, г. Москва, ул. Маломосковская, д. 22, строение 1, ОГРН: 5137746155113, дата присвоения ОГРН: 04.12.2013, ИНН: 7717770503, КПП: 771701001).

3. Назначить дело к рассмотрению на **07 февраля 2024 г. в 14 час. 00 мин.** (время местное, московское время 12-00) 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/0113815048>

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. **ООО «ИНФОСАПР»** на основании ст.34 Закона о рекламе представить в Свердловское УФАС России в срок **до 02 февраля 2024 г.** следующие документы и сведения:

1) копии материалов, подтверждающих получение предварительного согласия владельца электронного почтового ящика 389890@mail.ru на получение рекламы с электронного почтового ящика info@iesoft.ru (при наличии);

2) сведения о стоимости рекламной кампании;

3) сведения о количестве писем иным адресатам 09.11.2023 и 13.11.2023 с электронного почтового ящика info@iesoft.ru с аналогичным содержанием;

4) сведения о том, исключен ли электронный почтовый ящик 389890@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 и ч.2 ст.18 Закона о рекламе.

6. <...> на основании ст.34 Закона о рекламе представить в Свердловское УФАС России в срок **до 02 февраля 2024 г.** имеющиеся сведения о наличии практики применения ч.2 ст.18 Закона о рекламе в отношении рассылок по электронной почте (не по абонентским номерам) с указанием номеров соответствующих дел, в том числе, судебных.

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).

Председатель Комиссии

<...>