

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

от 14 августа 2024 г. по делу N 066/05/18-1529/2024

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (Приказ от 08.06.2023 N 248/23, в ред. Приказа от 26.01.2024 N 19/24) в составе:

председатель Комиссии: <...> - заместитель руководителя Управления,

члены Комиссии: <...> - начальник отдела контроля органов власти,

<...> - заместитель начальника отдела контроля органов власти,

при участии:

- заявитель: <...> - извещена, участие не обеспечено;

- лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

1) АО "И" (<...>, ОГРН: <...>, Дата присвоения ОГРН: 09.02.2016, ИНН: <...>, КПП: <...>) - извещено, участие не обеспечено,

2) АО "К" (ОГРН: <...>, дата присвоения ОГРН: 26.10.2017, ИНН: <...>, КПП: <...>, <...>) - извещено, участие не обеспечено,

3) АО "И" (ОГРН: <...>, дата присвоения ОГРН: 28.08.2008, ИНН: <...>, КПП: <...>, <...>) - извещено, участие не обеспечено,

- заинтересованное лицо: ООО "РА" (ОГРН: <...>, Дата присвоения ОГРН: 22.05.2006, ИНН: <...>, КПП: <...>, <...>) - извещено, участие не обеспечено,

рассмотрев дело N 066/05/18-1529/2024 по факту распространения 15.04.2024 в 12:02 на электронный почтовый ящик <...> с электронного почтового ящика info@<...> рекламы АО "К" без согласия адресата на ее получение с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон о рекламе),

установила:

Дело N 066/05/18-1529/2024 по признакам нарушения рекламного законодательства возбуждено Определением от 03.05.2023 (исх. N СВ/7842/24 от 03.05.2024) по итогам рассмотрения заявления <...> (вх. N 7873-ЭП/24 от 15.04.2024), и назначено к рассмотрению на 31.05.2024.

Рассмотрение дела отложено Определением от 31.05.2024 (исх. N ДШ/9715/24 от 03.06.2024) на 24.06.2024, Определением от 24.06.2024 (исх. N ЕВ/11603/24 от

02.07.2024) на 23.07.2024, Определением от 23.07.2024 (исх. N EB/13224/24 от 25.07.2024) на 14.08.2024.

<...> (вх. N 7873-ЭП/24 от 15.04.2024) сообщила о получении 15.04.2024 в 12:02 на ее электронную почту <...> с электронного почтового ящика <...> рекламы АО "К" без согласия адресата на ее получение.

<...> сообщила, что фраза "Вы получили это письмо, потому что обращались в АО "К" является ложной, потому что она никогда не обращалась в АО "К", отписываться не желает, потому что никогда не подписывалась на эту рекламу. Желает, чтобы общество оштрафовали.

ООО "РА" сообщило (вх. N 8911-ЭП/24 от 25.04.2024), что администратором доменного имени <...> со 11.10.2016 и по настоящее время является АО "И" (125047, <...>).

АО "И" в письменных объяснениях (вх. N 13008-ЭП/24 от 21.06.2024) сообщило следующее: "Ознакомившись с Определением, вынуждены не согласиться с изложенными в нем доводами, так как наша компания не является владельцем доменного имени <...>".

Полагаем, что сведения, отраженные ООО "РА" в письме вх. N 8911-ЭП/24 от 25.04.2024, содержат ошибку и вводят в заблуждение сотрудников уполномоченного органа.

Также сообщаем, что наша компания не состояла в договорных отношениях с ООО "РА", равно как и другими компаниями, по вопросам, связанным с направлением спорной рассылки".

В тексте спорного письма содержится реклама АО "К".

АО "К" в письменных пояснениях (вх. N 15356-ЭП/24 от 22.07.2024) сообщило следующее. Договор с лицом, осуществляющим спорную рассылку, не заключался, вышеуказанная рассылка не являлась частью рекламной кампании АО "К", потому рекламный бюджет на ее проведение не выделялся.

Сведения о <...> в базах данных АО "К" отсутствуют. Поясним, что подавляющим большинством клиентов общества являются юридические лица, представителем, одного из которых могла выступать гр. <...>, но подтверждения получения предварительного согласия владельца электронного почтового ящика <...> представлено быть не может.

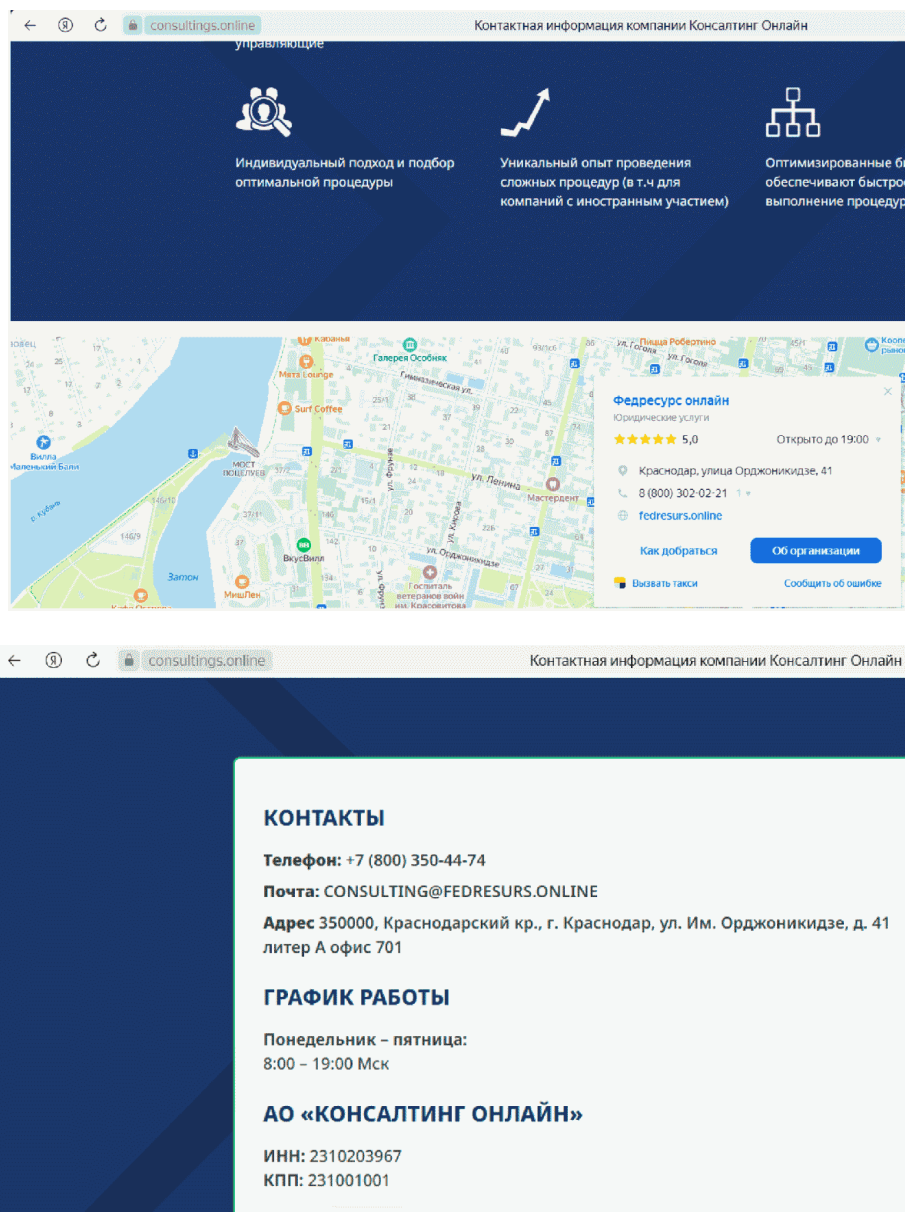
В базах рассылки АО "К" вышеуказанный почтовый ящик отсутствует.

По факту нарушений, связанных с рассылкой, пояснений на текущую дату дать не можем, семинар на указанную в электронном письме тему проводился в феврале 2024 года. Информация о источнике рассылки и ее целях выясняется, и будет представлена комиссии, к моменту рассмотрения дела "24" июля 2024 года.

При рассмотрении дела 24.07.2024 представитель АО "К" <...> сообщил, что семинар проходил с его участием (в спорной рекламе использовано его фото), но не в

апреле 2024 г., а в феврале, его как единственного специалиста, который разбирается в теме, АО "К" привлекло к проведению данного семинара. Спорный материал он не готовил, но полагает, что отправитель взял информацию из письма АО "К" за февраль 2024 г. В качестве отправителя могло выступать АО "И", которое находится в одном здании с АО "К", но не то юридическое лицо, которое зарегистрировано в г. Москве и привлечено к участию в данном деле, а другое - ИНН <...>, которое находится в г. Краснодаре.

На вопрос Комиссии об основаниях использования на официальном сайте АО "К" <https://<...>/> в качестве контактных данных адреса электронной почты <...> с доменом FEDRESURS.ONLINE, представитель дать ответ не смог, просил дополнительное время для подготовки ответа.



АО "К" в дополнительных письменных пояснениях (вх. N 17223-ЭП/24 от 13.08.2024)

сообщило, что сайт <...> на настоящий момент находится в разработке, опубликованная в сети версия является тестовой, на текущий момент дорабатывается дизайн сайта, исправляются ошибки, осуществляется его наполнение контентом и модерация, поэтому общество не имеет возможности дать оценку тому, насколько текущая версия сайта является официальной, поскольку при различных условиях указанный термин может нести различную смысловую нагрузку. Что касается указанного на сайте электронного почтового ящика, он связан с прежним фирменным наименованием АО "К". Договор на его использование отсутствует.

ООО "РА" в письменных пояснениях (вх. N 16795-ЭП/24 от сообщило, что предоставляет платежные документы, подтверждающие принадлежность домена <...> АО "И" ИНН <...> (в приложении).

Доменное оплачивалось от АО "И" с баланса Личного кабинета, по которому денежные средства были зачислены согласно платежным документам (в приложении).

Также доменное имя оплачивалось в 2022 году АО "К" ИНН <...>, так как доменное имя было передано в частичное управление этой организации 03.10.2022 - по безналичному переводу, что подтверждается УПД (в приложении).

Регистрация указанного доменного имени производилась через сайт регистратора. Клиент зарегистрировался на сайте регистратора и без подачи заявления в письменном виде согласился с условиями договора-оферты, размещенного на сайте регистратора. Договор в письменном виде (на бумажном носителе) с указанным лицом не заключался. Текст оферты на сайте регистратора: <https://help.reg.ru/support/dokumenty/dogovori/publicnaya-oferta-ooo-regru> АО "И" (ОГРН: <...>, дата присвоения ОГРН: 28.08.2008, ИНН: <...>, КПП: <...>, 350000, <...>) в письменных объяснениях (вх. N 17348-ЭП/24 от 13.08.2024) сообщило следующее.

Доменное имя <...> принадлежит АО "И", что может быть подтверждено распечаткой из личного кабинета договора N 1634451 об оказании услуг (Приложение N 1), заключенного нашей компанией и ООО "РБ". Также, в качестве подтверждения принадлежности вышеуказанного домена нашей компании, представляем снимки экрана личного кабинета на сайте "РБ" (Приложение N 2 и 3).

По факту нарушения можем пояснить, что АО "И" подтверждает направление на e-mail <...> приглашения для участия в бесплатном вебинаре на тему "Персональные данные 2024: новые требования Роскомнадзора и ФЗ N 152 к обработке, учету и ведению документов", однако приглашая Анну Васильевну принять участия в указанном автовебинаре, мы не ставили целью получение финансовой выгоды, либо рекламы как своей, так и любой другой компании.

АО "И" специализируется на оказании услуг в сфере корпоративного права, однако нашей целью является не только извлечение прибыли, но и повышение правовой грамотности партнеров и их сотрудников, для чего мы активно занимаемся образовательной и просветительской деятельностью, среди наших контрагентов. Изложенное подтверждается наличием у АО "И" лицензии на осуществление образовательной деятельности N 09722, выданной Министерством образования, науки и молодежной политики Краснодарского края 15.10.2020 (Приложение N 4).

Рассылка писем, касающихся автовебинара, происходившая 15.04.2024, связана с существенным изменением требований к обработке персональных данных, в том числе связанных с уведомлением Роскомнадзора и формированием Реестра операторов, обрабатывающих персональные данные. Согласно новым требованиям ФЗ "О персональных данных", с 01.09.2022 большинство действующих компаний должны уведомлять уполномоченный орган об обработке персональных данных, чего практически никто не делает. В итоге все чаще от наших клиентов стали поступать запросы от Роскомнадзора, с требованием предоставления документов, необходимых компании для обработки персональных данных, в рамках проводимых надзорных мероприятий. На текущий момент у компаний есть возможность устранить нарушения, пока действуют моратории на плановые и внеплановые проверки, информацию о чем мы и хотели донести до наших контрагентов. Указанный вебинар носил бесплатный характер, в нем мы не рекламировали и не продвигали свою компанию, что видно из текста письма. В вебинаре не участвовали ни наши сотрудники, ни привлеченные нами лица, так как указанный вебинар ранее проводился АО "К", сведения о котором и указывались в письме, а 18.04.2024 демонстрировался только повтор указанного вебинара. Финансовой выгоды от указанной рассылки АО "И" также не имело, не состояло с АО "К" в договорных отношениях по указанному факту, рекламный бюджет не выделялся.

Дополнительно поясняем, что при запросе свидетельства о регистрации доменного имени (Приложение N 7) в личном кабинете компании "РБ" формирует документ с наименованием компании АО "И", то есть указывая сокращенное фирменное наименование общества латинскими буквами, а в качестве адреса указывается 125047, Moscow, <...>. Причины указания подобных сведений затрудняемся пояснить, так как с момента регистрации домена прошло уже 8 лет, возможно это было связано с особенностями регистрации доменов в 2016 году, либо с некорректным переносом сведений самой компании "РБ". Однако указанные предположения не могут быть подтверждены. Фактически, полное фирменное наименование компании Акционерное общество "И", краткое наименование АО "И", а юридическим адресом является <...>.

В части направления письма Анне Васильевне, сообщаем, что ранее она давала согласие на направление рекламы АО "И" (Приложение N 5), которое действовало до "30" сентября 2021 года. Рассылка в адрес Ответчика после указанной даты не совершалась, в базах рассылок почтовый ящик <...> отсутствовал, о чем может косвенно свидетельствовать единичный факт обращения с жалобой в наш адрес. Письмо, направленное "15" апреля 2024 года, было направлено Заявителю по ошибке. Сразу после установления данного обстоятельства почтовый ящик <...> был внесен в черный список для недопущения последующих рассылок на него. Как видно из жалобы Заявителя, спорная рассылка поступила в ее адрес 15.04.2024 в 12:02, при этом, в черный список почтовый ящик добавлен 15.04.2024 в 13:00:57 (Приложение N 6).

Фактически, меры по недопущению повторного направления рассылки были реализованы в тот же день.

АО "И" признает свою вину, однако отмечаем, что в правонарушении не было умысла и оно не носило корыстный характер, письмо в адрес Анны Васильевны направлено по ошибке, в рамках рассылки, целью которой являлось информирование компаний и их предостережение от нарушения норм действующего законодательства.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам.

Материалами дела установлено, что 15.04.2024 в 12:02 на электронный почтовый ящик <...> с электронного почтового ящика info@<...> была распространена информация следующего содержания:

ПЕРСОНАЛЬНЫЕ ДАННЫЕ 2024: НОВЫЕ ТРЕБОВАНИЯ РОСКОМНАДЗОРА И ФЗ №152 К ОБРАБОТКЕ, УЧЕТУ И ВЕДЕНИЮ ДОКУМЕНТОВ
info@fedresurs.online
Отправлено: Пн 15.04.2024 12:02
Код: tolnad@real.ru



[Зарегистрироваться на вебинар](#)

01.09.22 г. в Федеральный закон от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» внесены правки, которые существенно расширили список лиц, подпадающих под действие закона. У большинства российских компаний возникла обязанность уведомить Роскомнадзор о намерении осуществлять обработку персональных данных. В значительной степени усложнилась сама процедура их обработки. Для соблюдения требований закона потребуется не только внедрение большого количества нормативных документов, но и зачастую изменение структуры компании. Штраф за неисполнение обязанности достигает 6 млн. руб. для юридических лиц.

В настоящее время собственников бизнеса новые правила не беспокоят, потому что сейчас действует

From: info@<...> [mailto:info@<...>]

Sent: Monday, April 15, 2024 12:02 PM

To: <...>

Subject: ПЕРСОНАЛЬНЫЕ ДАННЫЕ 2024: НОВЫЕ ТРЕБОВАНИЯ РОСКОМНАДЗОРА И ФЗ N 152 К ОБРАБОТКЕ, УЧЕТУ И ВЕДЕНИЮ ДОКУМЕНТОВ

[Зарегистрироваться на вебинар](#)

01.09.22 г. в Федеральный закон от 27.07.2006 г. N 152-ФЗ "О персональных данных" внесены правки, которые существенно расширили список лиц, подпадающих под действие закона.

У большинства российских компаний возникла обязанность уведомить Роскомнадзор о намерении осуществлять обработку персональных данных. В значительной степени усложнилась сама процедура их обработки. Для соблюдения требований закона потребуется не только внедрение большого количества нормативных

документов, но и зачастую изменение структуры компании. Штраф за неисполнение обязанности достигает 6 млн. руб. для юридических лиц.

В настоящее время собственников бизнеса новые правила не беспокоят, потому что сейчас действует мораторий на проведение плановых проверок в отношении малого и среднего бизнеса на 2024 год. Однако действие моратория скоро закончится, а штрафные санкции никто не отменял.

О том, как работать с персональными данными по новым требованиям и не попасть на штраф до 6 млн. руб., речь пойдет на бесплатном вебинаре АО "К", который состоится 18 апреля в 10:00 (мск).

Программа вебинара

Какие проблемы решит просмотр вебинара? Вы узнаете:

1. о новых требованиях к обработке персональных данных после 01.09.22 г.;
2. что относится к персональным данным, как и кем они обрабатываются, что такое трансграничная передача персональных данных и т.д.;
3. что такое уведомление Роскомнадзора, как оно подается и есть ли у вас обязанность подавать уведомление;
4. о перечне документов, ведение которых обязательно для компаний, осуществляющих обработку персональных данных;
5. об ответственности за нарушение законодательства о персональных данных, о порядке привлечения к ней.

Чтобы узнать о новом порядке исполнения обязанности и не столкнуться с крупным штрафом, регистрируйтесь на наш бесплатный вебинар по кнопке ниже!

Зарегистрироваться на вебинар

С уважением,

АО "К"

Телефон: 8 800 <...>

Email: info@<...>

АО "К" info@<...>

Тел.: 8 (800) <...>

Вы получили это письмо, потому что обращались в АО "К"

Вы всегда можете отписаться от получения рассылок".

Законодательством Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 27.07.2006 N 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 N 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 N 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 N 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 спорном письме, поступившем на электронный почтовый ящик заявителя, указан конкретный хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность под наименованием АО "К", сообщено название и время проводимого им мероприятия - вебинар "Персональные данные 2024: новые требования Роскомнадзора и Ф3 N 152 к обработке, учету и ведению документов", который состоится 18 апреля в 10:00 (мск), указана контактная информация, что позволяет выделить конкретный хозяйствующий субъект и его мероприятие, сформировать к нему интерес с целью его продвижения на рынке, информация обладает распознаваемостью для потребителя.

Комиссия отклоняет довод АО "И" о том, что спорные сведения не являются рекламой, поскольку вебинар был бесплатным, руководствуясь следующим.

Согласно п. 1 ст. 50 ГК РФ юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

Согласно ст. 2 ГК РФ гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации (п. 5 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции").

Таким образом, деятельность лица, являющегося хозяйствующим субъектом, не связанная с извлечением прибыли, противоречит существу предпринимательской деятельности, указание наименования и контактных данных конкретного юридического лица формирует к нему интерес с целью его продвижения на рынке.

Информация о проведении вебинара, направленная на электронную почту

заявителя, содержит контактные данные АО "К". При этом данное лицо, помимо проведения бесплатного вебинара, информация о котором содержалась в сообщении, поступившем на электронную почту заявителя, также осуществляет оказание услуг на платной основе. Согласно выписке из ЕГРЮЛ АО "К" осуществляет следующие виды деятельности:

70.22 Консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления

61.10.3 Деятельность по предоставлению услуг по передаче данных и услуг доступа к информационно-коммуникационной сети Интернет

62.01 Разработка компьютерного программного обеспечения

62.02 Деятельность консультативная и работы в области компьютерных технологий

62.03 Деятельность по управлению компьютерным оборудованием

62.09 Деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий, прочая

63.11 Деятельность по обработке данных, предоставление услуг по размещению информации и связанная с этим деятельность

63.12 Деятельность web-порталов

82.99 Деятельность по предоставлению прочих вспомогательных услуг для бизнеса, не включенная в другие группировки

По мнению Комиссии, преследование АО "И" просветительской цели по повышению правовой грамотности партнеров само по себе не исключает и сопутствующей ей рекламной цели по привлечению потребителей к платным услугам через обучение на бесплатном вебинаре, в противном случае временные и иные затраты на создание и рассылку сообщений для хозяйствующего субъекта не оправданы. Кроме того, в письме указано "Вы получили это письмо, потому что обращались в АО "К", то есть, направление письма можно рассматривать в том числе и как попытку напомнить об АО "К" для продвижения его услуг. Соответственно, информация о таком лице может рассматриваться как формирующая интерес непосредственно к АО "К" как к объекту рекламирования.

Кроме того, просвещать лицо помимо либо вопреки его воле не целесообразно. В случае, если какие-то конкретные лица обращались в АО "И" с просьбой о предоставлении разъясняющих лекций, то именно в их адрес и должна была быть осуществлена персональная адресная рассылка в качестве ответа на запрос (рассылка определенному кругу лиц).

То обстоятельство, что рассылку осуществило АО "И", при этом рекламировало иное лицо - АО "К" - при отсутствии какого-либо договора между данными лицами, правового значения для определения характера спорной информации не имеет.

Согласно п. 3 Руководства по соблюдению обязательных требований "Понятие рекламы", утв. Приказом ФАС России от 14.11.2023 N 821/23, наличие факта

размещения информации за плату не входит в перечень признаков рекламы, перечисленных в пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Учитывая изложенное, информация об АО "К" и его вебинаре является рекламой по смыслу ч. 1 ст. 3 Закона о рекламе, поскольку направлена на привлечение внимания к АО "К" и продвижению услуг указанной компании на рынке.

Кроме того, по своему содержанию информация, доведенная до заявителя посредством электронного письма, 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, сообщение не содержит 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 "К" и его мероприятию, представляет интерес для неопределенного круга лиц, в связи с чем является 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 N 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 рекламораспространителя. 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 N Ф05-21313/2017 по делу N А40-64096/17, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 29.03.2011 N 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 рекламораспространителя.

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

Для признания надлежащим факта получения рекламораспространителем 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 N 309-КГ17-22298 по делу N 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.

В Постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 01.12.2020 по делу N А40-70758/2020, а также в Решении Арбитражного суда Свердловской области по делу N 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 <...> с электронного почтового ящика info@<...> не

давала, доказательства обратного в материалы дела не представлены, более того, АО "И" прямо указало на отсутствие такого согласия и направление письма по ошибке.

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.

Согласно данным сайта www.nic.ru регистратором доменного имени <...> является REGRU-RU - ООО "РА".

Материалами дела установлено, что домен <...> принадлежит АО "И" (ИНН <...>).

Положения статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 N 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 направление 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 N 305-АД15-2693).

Таким образом, рекламодателем является администратор доменного имени <...> и владелец электронного почтового ящика info@<...> АО "И" (ИНН <...>), которое несет ответственность за доступ к принадлежащему ему электронному почтовому ящику и его использование в целях распространения рекламы.

Резолютивная часть решения по делу согласно пп. "г" п. 47 Правил N 1922 должна содержать сведения о выдаче предписания (предписаний) с указанием лица (лиц), которому оно выдается.

Согласно п. 49 Правил N 1922 при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить

выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

АО "И" указало, что исключило электронный почтовый ящик <...> из перечня получателей писем от общества, подтвердив указанное соответствующим скриншотом, доказательства обратного заявителем не представлены, в связи с чем, отсутствует необходимость в выдаче предписания.

В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 33 Закона о рекламе Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно п. 48 Правил N 1922 дата изготовления решения по делу в полном объеме считается датой принятия решения по делу.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных частями 1, 1.1 и 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, и достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Вступление в силу решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей не является таким поводом, как это предусмотрено частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ в отношении вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым устанавливается факт нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая установленные ч. 1 ст. 37 Закона о рекламе особенности порядков принятия (только коллегиально) решения и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об

административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

Согласно ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо (ч. ч. 1, 2 ст. 25.5 КоАП РФ).

Согласно ч. 1 ст. 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1, ч. 4 ст. ст. 25.5 и п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, отводы, пользоваться юридической помощью защитника. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении, которое считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 - 36 Закона о рекламе, в соответствии с п. п. 42 - 48 Правил N 1922, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу АО "К", распространенную 15.04.2024 в 12:02 на электронный почтовый ящик <...> с электронного почтового ящика info@<...>, ненадлежащей, нарушающей требования ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, поскольку реклама распространена без предварительного согласия адресата на получение рекламы.

2. Предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Свердловского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

4. Законному представителю АО "И" (ОГРН: <...>, дата присвоения ОГРН: 28.08.2008, ИНН: <...>, КПП: <...>, <...>) (защитнику) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) 24 сентября 2024 г. в 11 час. 00 мин. (время местное, московское время 09-00) для составления в отношении юридического лица протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

АО "И" вправе представить письменные объяснения по факту правонарушения (ст. 26.3 КоАП РФ), в том числе, указать (при наличии) обстоятельства, смягчающие (ст. 4.2 КоАП РФ) и отягчающие (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, исключаящие производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ).

Для приобщения к протоколу письменных объяснений (ст. 26.3 КоАП РФ) их надлежит представить в письменной форме и раскрыть в них свою позицию относительно каждого из указанных в решении обстоятельств, подкрепив ее соответствующими доказательствами.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени лица, в отношении которого составляется протокол).

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения (ч. 1 ст. 37 Закона о рекламе).

Для оперативности информацию следует предварительно направить по факсу либо на электронную почту Управления (to66@fas.gov.ru). В ответе необходимо ссылаться на исходящий номер документа Свердловского УФАС России.

Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении (ч. 5 ст. 28.2 КоАП РФ).

Согласно ч. 1 ст. 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В соответствии с ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ защитник, допущенный к участию в

производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени юридического и должностного лица, в отношении которого составляется протокол).

Неявка лица до истечения указанного срока не препятствует дальнейшему движению дела об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении может быть составлен в отсутствие указанного лица (ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ).

В случае невозможности личной явки лиц, участвующих в составлении протокола (в том числе, защитников), необходимо направить ходатайство (to66@fas.gov.ru) о составлении протокола в их отсутствие с учетом представленных письменных пояснений.

Независимо от формы участия в составлении протокола все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при его составлении.

Кроме того, Управление информирует о возможности представить расписку о выборе формы получения процессуальных документов (указать реквизиты сопроводительного письма к данному документу) 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 лицом, должностным лицом лично либо законным представителем юридического лица с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, подтверждающего полномочия).
