14 октября 2019 года *г. Тула*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 071/05/18-366/2019 по признакам нарушения гр. <Б> части 1 статьи 18 Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», в его отсутствие, уведомленного надлежащим образом (скриншот о направлении гр. <Б> определения об отложении рассмотрения дела № 071/05/18-366/2019 по электронной почте: burcev130684@mail.ru,

УСТАНОВИЛА:

25.06.2019г. в 11:54 на телефонный номер <...> /////8, принадлежащий гр. Сидорову А.В., с номера **+7920/////3** поступило рекламное SMS-сообщение следующего содержания: «Только 1 день! Хочешь Абонемент на аквааэробику на 36 посещений всего за 2000 рублей! Пиши «Да» и мы скажем, как его забрать. С Уважением, Ваша Академия фитнеса».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

В соответствии с пунктом 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 58 от 08.10.2012г. «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.

ПАО «Мегафон» предоставило (вх. № 3265 от 24.07.2019г.) в Управление информацию, согласно которой, абонентский номер <...> выделен по договору об оказании услуг связи № GFO062777189 от 13.12.2018г. гр. <Б>.

В соответствии с предоставленной ПАО «ВымпелКом» детализацией, 25.06.2019г. в 11:54 на абонентский номер <...> /////8 с номера +79202772633 поступило SMS-сообщение.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за данное нарушение несет рекламораспространитель.

17.09.2019г. в Управление поступило письменное пояснение (вх. № 4209) от гр. <Б>, согласно которому, он не пользуется телефонным номером +7 920/////3 более года в связи с утерей SIM-карты.

Учитывая данное пояснение, Управление 25.09.2019г. (исх. № 2/4202) направило в адрес ПАО «Мегафон» уточняющий запрос.

Из предоставленных ПАО «Мегафон» документов и информации (вх. № 4548 от 10.10.2019г.) следует, что по данным информационно-биллинговой системы Общества 25.06.2019г. в 11:53 с абонентского номера +7 920////33 были отправлены исходящие SMS-сообщения на номер <...> 961/////8.

С заявлением о переоформлении абонентского номера +7 920/////3 на иное лицо гр. <Б> в ПАО «Мегафон» не обращался, только 30.09.2019г. гр. <Б> написал заявление оператору связи о расторжении договора об оказании услуг связи по абонентскому номеру +7 920////3.

Абонентский номер <...> 920/////3 был выделен гр. <Б> в период с 13.12.2018г. по 30.09.2019г.

С учетом вышеизложенного, гр. <Б> является рекламораспространителем данной рекламы.

В силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписания.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства РФ № 508 от 17.08.2006г., Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 25.06.2019г. в 11:54 на мобильный номер <...> 961/////8, принадлежащий гр. <С>, по средствам SMS-рассылки с номера +7 920////3, следующего

содержания: «Только 1 день! Хочешь Абонемент на аквааэробику на 36 посещений всего за 2000 рублей! Пиши «Да» и мы скажем, как его забрать. С Уважением, Ваша Академия фитнеса», с нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать гр. <Б> нарушившим часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
3. Предписание гр. <Б> о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе» не выдавать, в связи с добровольным прекращением нарушения.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении гр. Бурцева А.Н. к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме ___ октября 2019г.

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