

Заявитель:

<...>

Лицо, в действиях которого  
содержатся признаки  
нарушения законодательства  
о рекламе:

<...>

Заинтересованное лицо:

<...>

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА

ПО ДЕЛУ № 045/05/18-18/2021

30 июня 2021 г.

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту - Курганское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России,

Члены комиссии:

<...> – старший государственный инспектор отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

<...> – старший государственный инспектор отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России,

рассмотрев дело № 045/05/18-18/2021 по факту получения нежелательного SMS-сообщения рекламного характера с «буквенного» номера с признаками нарушения ООО «СМС-центр» части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие извещенных надлежащим образом: <...> (далее – Заявитель), представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ООО «СМС-центр», представителя заинтересованного лица ООО «ФИТНЕСВИЛЛА»,

#### УСТАНОВИЛА:

1 апреля 2021 года в Курганское УФАС России поступило заявление <...> (вх. №1216) с жалобой на получение нежелательного SMS-сообщения рекламного характера с «буквенного» номера с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из заявления Шаповалова А.В. следует, что 31.03.2021 г. в 13:55 час. на абонентский номер заявителя +< ... > поступило SMS -сообщение с «буквенного» номера «villfit» следующего содержания: «Закрываем корпоративный договор. Только сегодня, 31 марта, фитнес-карта от 33750 . Бронируйте по телефону 84951852222».

Заявитель согласия на получение указанной рекламы не давал. По мнению заявителя, указанные действия по распространению рекламы являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

По результатам рассмотрения заявления Курганское УФАС России установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама - 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.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект

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.

Объектом рекламирования распространенной посредством использования телефонной связи в виде направленного SMS-сообщения рекламы, является приобретение товара (фитнес-карта от 33750 ).

В соответствии с [пунктом 4 статьи 3](#) Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Вышеуказанная реклама распространялась без согласия абонента.

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

Пункт 21.1 статьи 2 Закона о рекламе закрепляет понятие рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, под которой понимается автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ (ред. от 07.04.2020) «О связи» (далее – Закон о связи) не содержит исключений из информации, которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя, в том числе рассылку сообщений рекламного характера.

При этом понятие рассылки включает в себя только сообщения, направляемые с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (то есть, например, с использованием

«коротких» или «буквенных» номеров) и сообщения, направляемые автоматически. Сообщения, рассылаемые с номеров, входящих в российскую систему и план нумерации или предусмотренные договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи, и не являющиеся автоматическими, не подпадают под указанное понятие рассылки.

Статья 44.1 Закона о связи устанавливает порядок осуществления рассылки.

Соответственно, при осуществлении рассылок по сетям электросвязи сообщений рекламного характера с «коротких» и «буквенных» номеров, а также автоматических рассылок, должны соблюдаться требования статьи 44.1 Федерального закона «О связи».

Согласно части 1 статьи 44.1 Закона о связи рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с данной нормой согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента (простое заполнение бланка/формы, не позволяющее однозначно установить и подтвердить, кто именно заполнил такую форму, не является соблюдением указанного требования).

Заявитель предварительного согласия на получение вышеуказанной рекламы посредством телефонной связи (электросвязи) не давал.

Таким образом, вышеуказанная реклама распространялась посредством использования телефонной связи (электросвязи) с признаками нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно информации, представленной в Курганское УФАС России от ПАО «Вымпел-Коммуникации» (вх.№1596 от 26.04.2021), установлено, что SMS-сообщение следующего содержания: «Закрываем корпоративный договор. Только сегодня, 31 марта, фитнес-карта от 33750 . Бронируйте по телефону 84951852222» на абонентский номер заявителя + <...> поступило 31.03.2020г. в 13:55 с «буквенного» номера «villfit», принадлежащего ООО «СМС-центр» на основании договора об оказании услуг связи №572561248 от 22.09.2015 г.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за

нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

По результатам рассмотрения материалов Курганским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела № 045/05/18-8/2021 от 28.04.2021 года по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении ООО «СМС-центр» (ОГРН: 1117746756489, ИНН: 7724805644, адрес: 123112, г. Москва, Набережная Пресненская, д. 12, оф.А35) по части 1 статьи 18 Закона о рекламе, назначено дело к рассмотрению 19.05.2021, с последующим отложением на 30.06.2021 г.

19 мая 2021 г. в адрес Курганского УФАС России от ООО «СМС-центр» представлены запрошенные документы (вх.№1903), согласно которым Общество сообщает, что смс-сообщение, поступившее 31.03.2021 г. в 13.55 на абонентский номер + 79254632268 с буквенного номера «villafit», было передано Заказчиком рассылки ООО «ФИТНЕСВИЛЛА» в рамках договора №604385 от 20.11.2020 г., заключенного между ООО «Смс-центр» («Исполнитель») и ООО «ФИТНЕСВИЛЛА». От имени ООО «Смс-центр» в адрес ООО «ФитнесВилла» был направлен запрос о предоставлении информации в связи с поступившей жалобой, а также сведений о наличии от абонента + 79254632268 согласия на получение смс-сообщений, на что Заказчик представил копию Заявления о согласии на получение смс-сообщений рекламного характера от Абонента.

Определением Курганского УФАС России привлечено к участию в рассмотрении дела № 045/05/18-18/2021 в качестве заинтересованного лица ООО «ФитнесВилла» (142700, Московская область, Ленинский район. Видное, ул. Заводская, д.15, эт.1, каб.73), данным определением запрошены документы и сведения относительно рассматриваемого дела.

09.06.2021 в адрес антимонопольного органа от ООО «ФитнесВилла» представлены сведения, письменные пояснения (вх.№2291), в которых сообщается, что Обществом 01.02.2021 г. от Шаповалова А.В. получено согласие на получение sms-сообщений рекламного характера на срок до 31.12.2021 г. (заявление о согласии прилагается).

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что ООО «ФитнесВилла» в материалы дела предоставлено согласие Шаповалова А.В., выраженное в форме подписи в заявлении о согласии на получение sms-сообщений рекламного характера о деятельности фитнес-клуба «Villa Fit» на абонентский номер + <...> на срок до 31 декабря 2021 года.

Таким образом, факт распространения рекламы посредством использования телефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер заявителя +<...> с «буквенного» номера «villfit» следующего содержания: «Закрываем корпоративный договор. Только сегодня, 31 марта, фитнес-карта от 33750 . Бронируйте по телефону <...>» не свидетельствует об отсутствии согласия Шаповалова А.В., поскольку такое согласие получено

ООО «ФитнесВилла» ранее при оформлении договора на оказание физкультурно-оздоровительных услуг.

В связи с чем, в действиях ООО «СМС-центр», ООО «ФитнесВилла» по осуществлению распространения рекламы посредством использования телефонной связи в виде SMS-сообщения на абонентский номер +<...> отсутствуют нарушения Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, далее – Правила), рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь подпунктом «а» пункта 40 Правил, Комиссия

#### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № 045/05/18-18/2021 прекратить.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Исполнитель <...> Тел. 8 (3522) 463955