

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № Р-18/26 2018

«18» января 2019 г.
Благовещенск

г.

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя управления – начальник отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России,

члены Комиссии: <...>, ведущий специалист-эксперт отдела товарных рынков и рекламы, <...>, главный специалист-эксперт указанного отдела, <...>, специалист-эксперт указанного отдела,

Рассмотрев дело № Р-18/26 2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», (далее – Закон «О рекламе») по факту распространения рекламы по сетям электросвязи (посредством телефонной связи), без предварительного получения согласия абонента,

в отсутствие представителей:

лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» (далее также – Общество, ИНН/КПП: 7721290108/ 772701001, ОГРН: 1157746281527, дата регистрации: 30.03.2015, место нахождения: 117186, г. Москва, проспект Нахимовский, д. 20), извещено о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом.

заявителя – физического лица, извещен о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

заинтересованных лиц – ---, эксперта – ---, переводчика – ---,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России 30.10.2018 поступило заявление физического лица (далее также заявитель, вх. № 3223-э) о признаках нарушения Закона «О рекламе», выраженного в распространении рекламы по сетям электросвязи без предварительного получения согласия абонента.

Согласно заявлению, 29.10.2018 в 13:16 на номер <...>, принадлежащий Заявителю поступило нежелательное смс-сообщение рекламного характера с номера имеющего буквенный идентификатор «U_Fit», с текстом следующего содержания: «ЭКСПЕРИМЕНТ! В продаже всего 100 карт по две тыс руб.! Фитнес+Сауна+Бассейн 12м24ч. Успей до 1.11.18г. ufit-nahim.ru/акция/84951320422». Заявитель указал, что своего согласия на получение смс-сообщений рекламного характера не давал.

Текст вышеназванного смс-сообщения, согласно пунктов 1-3 статьи 3 Закона «О рекламе», отвечает законодательному понятию рекламы, поскольку адресован неопределенному кругу лиц и направлен на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Согласно пункту 35 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее - Закон «О связи»):

электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам (пункт 35);

абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации (пункт 1).

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 признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Из письменных пояснений ПАО «МТС» (вх. № 3981 от 26.11.2018) следует, что абонентский номер <...> выделен заявителю <...> на основании договора оказания услуг подвижной связи МТС от 04.06.2016. СМС-сообщение, направленное 29.10.2018 в 13:16 абоненту <...> с номера, имеющего буквенный идентификатор «U_Fit», осуществляло ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» (далее также Общество), согласно Заявлению № 77212901108/МТС о присоединении Заказчика к договору от 01.12.2017.

Согласно информации, представленной ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» 13.12.2018 (вх. № 4239; исх. б/н от 29.11.2018) Общество присоединилось к Договору от 01.12.2017 с ПАО «МТС» (далее также Оператор), в соответствии с п.п. 3.3.6. которого Оператором Обществу был выделен для смс-рассылки телефонный номер с буквенным обозначением «U_Fit». 30.09.2018 между Обществом и <...> был заключен Договор оказания услуг № 17851 (далее –

Договор). При заключении Договора (в преамбуле) <...> в качестве контактного номера телефона был указан номер <...>. В силу п. 8.10 Договора, <...> подтвердила, что указанные персональные данные верны, в том числе номер телефона, указанный <...> при заключении Договора, принадлежит <...> на законном основании. Подписав п.п. 8.5 Договора, <...> выразила согласие на получение рекламной информации и/или иной актуальной информации о деятельности ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» по указанному телефону. Данное согласие было дано <...> сроком на 5 лет.

Из анализа представленной в Амурское УФАС России информации следует, что <...>, не является абонентом номера <...>, соответственно, согласие абонента телефонного номера: <...> ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» надлежащим образом не было получено, следовательно, рассылка Обществом смс-сообщений рекламного характера была осуществлена без согласия абонента - владельца телефонного номера: <...>, что указывает на нарушение ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» [части 1 статьи 18](#) Закона «О рекламе».

По данному факту Амурским УФАС России определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 03-4338 от 19.12.2018, в отношении ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» возбуждено дело № Р-18/26 2018 по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 18 января 2019 года в 10 часов 00 минут по адресу: г. Благовещенск, ул. Амурская, 150.

В ходе рассмотрения данного дела, исследовав его материалы, Комиссией Амурского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» является распространителем вышеуказанной рекламы посредством услуг, предоставляемых оператором связи ПАО «МТС» на основании договора от 01.12.2017, в соответствии которым ПАО «МТС» оказывает ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» смс-рассылку в соответствии с требованиями договора.

Из материалов дела № Р-18/26 2018 следует, что рассматриваемая реклама отправлена ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» на номер заявителя без его предварительного согласия. ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» не отрицает факт распространения названной рекламы на номер <...>, поскольку считает, что согласие на распространение рекламных смс-сообщений от владельца номера <...> было получено в письменном виде.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламораспространителем данной рекламы является ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ», которое фактически осуществило распространение рекламы по сетям электросвязи путем совершения определенных действия по доведению рекламы до потребителя.

Таким образом, по совокупности документов установлено, что по вине ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» (рекламораспространителя) произошло

распространение по сетям электросвязи вышеназванной рекламы, следовательно, в действиях ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» усматриваются признаки нарушения требований, установленных частью 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

Комиссия Амурского УФАС России считает, что ООО «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ», являясь рекламодателем вышеназванной рекламы, имело возможность не распространять её по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента на получение рекламы, что исключило бы нарушение требований части 1 статьи 18 Закона «О рекламе», однако не предприняло для этого необходимых мер.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно частям 4, 6 и 7 статьи 38 Закона «О рекламе» к лицу, виновному в нарушении требований законодательства о рекламе, необходимо применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу Общества с ограниченной ответственностью «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» (ИНН/КПП: 7721290108/ 772701001, ОГРН: 1157746281527, дата регистрации: 30.03.2015, место нахождения: 117186, г. Москва, проспект Нахимовский, д. 20), распространенную 29.10.2018 с номера, имеющего буквенный идентификатор «U_Fit», по сетям электросвязи (посредством телефонной связи), без предварительного получения согласия абонента, с текстом следующего содержания: «ЭКСПЕРИМЕНТ! В продаже всего 100 карт по две тыс руб.! Фитнес+Сауна+Бассейн 12м24ч. Успей до 1.11.18г. ufit-nahim.ru/aksiya/84951320422»,

поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Закона «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «ЛАЙФ СИТИ КЛУБ» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела № Р-18/26 2018 уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для возбуждения дела об административном

правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «18» января 2019 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

>

<...>

>

<...>