

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ № 074/05/18-3072/2021

22 октября 2021 года
Челябинск

г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия), <...>, рассмотрев заявление и материалы о распространении рекламы путем направления 21.09.2021 в 09:44 на электронную почту nk@m-74.ru с электронной почты mbu.otdyh@mail.ru, принадлежащей МБУ «Отдых» г. Магнитогорска, рекламного сообщения без предварительного согласия абонента,

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России рассмотрено заявление физического лица (вх. № 13102-ЭП/21 от 22.09.2021) по факту поступления 21.09.2021 в 09:44 на электронную почту nk@m-74.ru с электронной почты mbu.otdyh@mail.ru, принадлежащей МБУ «Отдых» г. Магнитогорска, сообщения, содержащего во вложении рекламные предложения следующего содержания:

«Новогодняя феерия в Карагайском с 31.12-02.01. Встречаем Новый год в кругу семьи и друзей! От 1400 руб./сут. 2500 руб. праздничный ужин. Незабываемая атмосфера праздника! Живой вокал, музыкальное сопровождение, новогодний фейерверк и праздничные гуляния возле елки. Катание с горок, скандинавская хотьба, каток, творческие мастер-классы, детская комната, кинозал. Размещение в комфортабельных номерах. 3-разовое питание. Дети до 4 лет — бесплатно. г. Магнитогорск, ул. Жукова, д. 3, тел.: 8(3519) 23-42-27. отдых174.рф. Ждем Вас на Новый год!»;

«ДЗК «Абзаково» СЕМЕЙНЫЙ НОВЫЙ ГОД с 31.12-2.01. 2500 руб. праздничный ужин. От 1300 руб/сут. Праздничный ужин, развлекательная программа, фотозона, горки, каток, прокат спортивного инвентаря, свежий воздух и отличное настроение! Комфортабельное размещение. 3-разовое питание. Дети до 4 лет бесплатно. Незабываемая атмосфера праздника! Отдел реализации: Жукова, 3. 8(3519) 23-42-27» без предварительного согласия адресата.

В качестве доказательства заявителем представлены скриншоты рекламных предложений.

Челябинским УФАС России осуществлен переход по адресу: «отдых174.рф», указанном в рекламном предложении, о чем составлен Акт осмотра № 113-2021 от 22.10.2021. В процессе осмотра сайта «отдых174.рф» установлено, что сайт принадлежит МБУ «Отдых» <...>, а также обнаружены рекламные предложения загородных комплексов МБУ «Отдых» г. Магнитогорска «Карагайский» и «Абзаково», являющиеся идентичными с рекламными предложениями, направленных заявителю.

Челябинским УФАС России направлен запрос (исх. № АК/12535/21 от 29.09.2021) в адрес МБУ «Отдых» г. Магнитогорска.

МБУ «Отдых» г. Магнитогорска представило ответ (вх. № 14247-ЭП/21 от 11.10.2021), согласно которому согласие на получение электронных писем рекламного характера с электронной почты mbu.otdyh@mail.ru на электронную почту nk@m-74.ru не имеется. Рассылка на электронную почту nk@m-74.ru произошла в связи с технической ошибкой специалиста — неверно набрана одна из букв электронного адреса.

Рассмотрение заявления и материалов дела приводит к следующим выводам.

Заявителю 21.09.2021 в 09:44 на электронную почту nk@m-74.ru от отправителя МБУ «Отдых» г. Магнитогорска с электронной почтой mbu.otdyh@mail.ru поступило сообщение, содержащее во вложении рекламные предложения следующего содержания:

«Новогодняя феерия в Карагайском с 31.12-02.01», «ДЗК «Абзаково» Семейный Новый год с 31.12-2-01. Встречаем Новый год в кругу семьи и друзей! От 1400 руб./сут. 2500 руб. праздничный ужин...»;

«ДЗК «Абзаково» СЕМЕЙНЫЙ НОВЫЙ ГОД с 31.12-2.01. 2500 руб. праздничный ужин. От 1300 руб/сут...» без предварительного согласия адресата.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-Федерального закона «О рекламе» под рекламой 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.

В соответствии со статьей 3 Федерального 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.

Из содержания предложений, в частности: «Новогодняя феерия в Карагайском с 31.12-02.01. От 1400 руб./сут. 2500 руб. праздничный ужин»; «ДЗК «Абзаково» СЕМЕЙНЫЙ НОВЫЙ ГОД с 31.12-2.01. 2500 руб. праздничный ужин. От 1300 руб/сут.» усматривается, что сообщение содержит предложение о посещении загородных комплексов МБУ «Отдых» г. Магнитогорска «Абзаково» и «Карагайский».

Таким образом, информация, которая поступила заявителю посредством электронного сообщения, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

В силу части 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.

В соответствии с [пунктом 35 статьи 2](#) Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» под электросвязью понимаются 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.

Согласно пункту 15 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения практики арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», под абонентом или **адресатом** надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Однако [Закон](#) о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его **идентификации** и **подтверждения волеизъявления** на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

Буквальное толкование указанных положений постановления Пленума ВАС РФ позволяет сделать вывод о том, что согласие адресата должно быть получено на распространение именно рекламы, а обязанность доказывать наличие такого согласия возложена на рекламораспространителя.

В связи с тем, что заявитель утверждает, что не давал согласия на получение рекламы от МБУ «Отдых» г. Магнитогорска, которому принадлежит электронная почта mbu.otdyh@mail.ru, кроме того, МБУ «Отдых» г. Магнитогорска подтвердило факт направления рекламного предложения на электронную почту nk@m-74.ru, то распространение указанной рекламы противоречит части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований частей 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В соответствии с [пунктом 7 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем следует признать МБУ «Отдых» г. Магнитогорска <...> как лицо, осуществившее распространение 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, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № **074/05/18-3072/2021** по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Назначить дело № **074/05/18-3072/2021** к рассмотрению на **17 ноября 2021** года в **14 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 330.

3. Признать лицами, участвующими в деле:

3.1) заявитель;

3.2) лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – МБУ «Отдых» г. Магнитогорска.

4. МБУ «Отдых» г. Магнитогорска представить в Челябинское УФАС России в срок до 16 ноября 2021 года надлежащим образом заверенные документы и сведения:

4.1) письменные пояснения о мерах, принятых по прекращению рекламной рассылки на электронную почту nk@m-74.ru;

4.2) иные сведения имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Все запрошенные документы необходимо представить в копиях, заверенных печатью и подписью, с сопроводительным письмом.

В случае отсутствия документов из приведенного перечня представить письменные объяснения о причинах их отсутствия.

При участии в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представителей, их полномочия должны быть оформлены доверенностью на право представления лица в антимонопольном органе.

Доводим до вашего сведения, что непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде, либо представление недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В целях обеспечения реализации Ваших прав на участие в рассмотрении дела путем дистанционного участия необходимо на адрес to74@fas.gov.ru заблаговременно представить ходатайство об участии в данном рассмотрении.

Для оперативного получения корреспонденции от Челябинского УФАС России в электронном виде можно подключить сервис «Электронные письма» АО «Почта России» (<https://zakaznoe.pochta.ru/>).