

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 077/05/18-5934/2022

«16» июня 2022 года г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>,

рассмотрев дело № 077/05/18-5934/2022 по признакам нарушения ПАО «МТС», (ИНН: 7740000076, ОГРН: 1027700149124), ООО «Облака Фитнес» (ИНН 7725406025, ОГРН 5177746267969) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении на телефонный номер <...> посредством СМСсообщений рекламы следующего содержания:

1) «Акция до 19.12.2021 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 84951202611», поступивший 16.12.2021 в 12:03 от отправителя «Oblaka_Fit»;

2) «Акция до 25.12.2021 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 8491202611», поступивший 22.12.2021 в 12:01 от отправителя «Oblaka_Fit»;

3) «Акция до 16.01.2022 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 84951202611», поступивший 12.01.2022 в 13:00 от отправителя «Oblaka_Fit»;

4) «Акция до 23.01.2022 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 84951202611», поступивший 19.01.2022 в 13:01 от отправителя «Oblaka_Fit»;

5) «Акция до 20.02.2022 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 84951202611», поступивший 16.02.2022 в 12:01 от отправителя «Oblaka_Fit»,

в присутствии представителя ПАО «МТС» в лице <...>,

в отсутствие представителей ООО «Облака Фитнес» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/05/18-5934/2022 возбуждено в отношении ПАО «МТС», ООО «Облака Фитнес» на основании заявления физического лица относительно

распространения на телефонный номер <...> посредством СМСсообщений рекламы следующего содержания:

- 1) «Акция до 19.12.2021 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 84951202611», поступивший 16.12.2021 в 12:03 от отправителя «Oblaka_Fit»;
- 2) «Акция до 25.12.2021 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 8491202611», поступивший 22.12.2021 в 12:01 от отправителя «Oblaka_Fit»;
- 3) «Акция до 16.01.2022 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 84951202611», поступивший 12.01.2022 в 13:00 от отправителя «Oblaka_Fit»;
- 4) «Акция до 23.01.2022 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 84951202611», поступивший 19.01.2022 в 13:01 от отправителя «Oblaka_Fit»;
- 5) «Акция до 20.02.2022 Фитнес+бассейн=1990р/Ежемесячно. Бронь 84951202611», поступивший 16.02.2022 в 12:01 от отправителя «Oblaka_Fit».

В рассматриваемой рекламе были усмотрены признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной связи, в отсутствие согласия абонента на получение рекламы.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 33 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее — Правила), при рассмотрении дела антимонопольный орган знакомится с письменными и вещественными доказательствами по делу, заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, а также оглашает представленные в письменной форме объяснения и заключения.

Антимонопольный орган обязан принимать все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для всестороннего, полного и объективного выяснения всех обстоятельств дела.

Согласно 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. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

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 рекламодателя.

Московским УФАС России в адрес ПАО «МТС» был направлен запрос информации, в ответ на который представлены документы и сведения о том, что спорная реклама распространялась по заказу ООО «Облака Фитнес» в рамках оферты на оказание Услуги «Рекламная кампания» в сервисе».

«МТС Маркетолог» - это платформа для самостоятельной настройки рекламных компаний в формате единого окна. С помощью «МТС Маркетолог» возможно самостоятельно, без привлечения дополнительных сотрудников и обращения в агентства настроить рекламную кампанию и осуществлять рассылки потенциальным клиентам. При авторизации на портале клиентом и осуществлять рассылки потенциальным клиентам. При авторизации на портале клиентом принимаются условия оферты по заключению ПАО «МТС» договора на услугу «МТС Маркетолог».

Согласно интерфейсу «МТС Маркетолог» с сайта: <https://marketolog.mts.ru>, услугой «геотаргетинга» сервисом могут пользоваться физические и юридические лица, индивидуальные предприниматели – абоненты любых операторов.

Согласно пункту 3.4 Оферты на оказание услуги «Рекламная кампания» объем, сроки, стоимость услуги указываются в заказе, формируемом клиентом в личном кабинете.

Таким образом, в соответствии с информацией, представленной ПАО «МТС», текст смс-сообщения для рассылки с использованием сервиса «МТС Маркетолог» формируется клиентом/заказчиком рассылки, в данном случае – ООО «Облака Фитнес». Отправка смс-сообщения осуществляется ПАО «МТС» с использованием технологического оборудования ПАО «МТС» в соответствии с условиями оферты и заказа клиента.

Таким образом, ПАО «МТС» осуществляло фактическое доведение рекламных сведений до абонентов в рамках программы «МТС Маркетолог». Следовательно, только ПАО «МТС» является рекламодателем, поскольку общество доводило информацию до конечного потребителя.

ПАО «МТС» представило «Согласие субъекта персональных данных на обработку персональных данных» от 12.09.2018, заполненное и подписанное владельцем телефона <...>, в котором рядом с графами «получение рекламы, использование сведений о нем в целях продвижения услуг» поле «Не согласен» оставлено пустым, что свидетельствует о даче абонентом согласия на получение рекламы от рекламодателя ПАО «МТС».

Анализ представленных документов и сведений свидетельствует о том, что рекламодателем в настоящем случае соблюдены взятые на себя обязательства по распространению рекламной информации, на получение которой заявитель согласился по собственному волеизъявлению.

Учитывая вышеописанные обстоятельства, Комиссия в данном конкретном случае приходит к выводу об отсутствии достаточных доказательств наличия в действиях

ПАО «МТС» нарушения положений части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно подпункту «а» пункта 40 Правил рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Резюмируя изложенное, по решению Комиссии Московского УФАС России дело № 077/05/18-5934/2022 подлежит прекращению.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 40 Правил,

РЕШИЛА:

Производство по делу № 077/05/18-5934/2022 в отношении ПАО «МТС», (ИНН: 7740000076, ОГРН: 1027700149124), ООО «Облака Фитнес» (ИНН 7725406025, ОГРН 5177746267969) прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.