Р<..>А.А.

Фитнес-клуб «Элис»

ПАО «Мобильные ТелеСистемы»

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-903/2019

Решение изготовлено в полном объеме 13 декабря 2019 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

К<..> –заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

Б<..> –начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

П<..> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/18-903/2019 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе по факту распространения рекламы фитнес-клуба «Элис» на абонентский номер заявителя посредством сообщения в мессенджере «WhatsApp» без получения предварительного согласия,

в отсутствии заявителя,

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», гражданина Р<..>А.А.

в отсутствии заинтересованных лиц, фитнес-клуб «Элис» (г.Москва), ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (представило ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие),

УСТАНОВИЛА:

Р<..> А.А. на рассмотрение дела не явился, документы, и материалы не представил.

Определение о возбуждении дела № 022/05/18-903/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 25.10.2019г., направленное гражданину Р<..> А.А. заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления, вернулось в антимонопольный орган с пометкой «истек срок хранения».

21.11.2019г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 022/05/18-903/2019, привлечено в качестве заинтересованного лица ПАО «Мобильные ТелеСистемы».Дело назначено к рассмотрению на 12 декабря 2019 года. Также определение повторно направлено лицам, участвующим в деле, в том числе с истребованием необходимых документов и материалов.

Таким образом, с учетом того, что антимонопольным органом приняты все возможные меры по уведомлению гражданина Р<..> А.А. времени и месте рассмотрения дела, гражданин считается извещенными надлежащим образом.

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении, о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Лица участвующие в деле, надлежащим образом уведомлены о месте и времени рассмотрения дела.

12.12.2019 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе принято решение о рассмотрение дела в отсутствии заявителя, рекламораспространителя и заинтересованных лиц.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступили обращения гражданина (вхд. №1912910 от 27.09.2019, вхд.№1912911 от 27.09.2019г.) о получении 25.09.2019г. в 17:20 на мобильный телефон +7913273<..> с номера +7 985 082<..> без согласия абонента, рекламы следующего содержания: «Мы не будем дарить вам месяцы…мы подарим вам ГОД вашего здоровья! Безлимитная клубная карта фитнес-клуба «ЭЛИС Академическая», до января 2021: ~11900 ~10 700» (дополнительная скидка в 10% до 1 октября) В карту фитнес-клуба «ЭЛИС Академическая» входит бесплатная персональная тренировка, бесплатные групповые занятия и не входят какие-либо ограничения по времени посещений! А так же возможна оплата в рассрочку без изменения цены Whatsapp:http://clc.to/<...>ул.Новочерёмушкинская 25».

Заявитель пояснил, что согласие на получение рекламного сообщения в мессенджере «WhatsApp» не давал. К заявлению представлен скриншот экрана телефона, которым подтверждается получение вышеуказанного сообщения от абонента с номером +7 985 082-<...>

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе изучив имеющиеся документы и материалы пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 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.

Объектом рекламирования, в данном случае, является фитнес-клуб «Элис Академическая» с предложением клубной карты «до января 2021: ~11900 ~10 700», в которую входит бесплатная персональная тренировка, бесплатные групповые занятия, не входят какие-либо ограничения по времени посещений, реклама сопровождается ссылкой на сайт (whatsapp-чат), указанием на возможность оплачивать услуги в рассрочку.

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 (ч.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст.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.

По информации представленной оператором связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (ОГРН 1027700149124) номер телефона, с которого получено сообщение +7 985 082<..> выделен с 23.09.2007г. за абонентом гражданином Р<....>

Антимонопольным органом установлено, что на сайте https://vk.com/<..> размещена информация о Фитнес-клубе «Элис Академическая», номер телефона , который указан в тексте рассматриваемого сообщения (+7 495-161-<..>), указан, как контактный.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространялась в том числе в интересах фитнес-клуба «Элис».

На официальном сайте мессенджера «WhatsApp» (https://www.whatsapp.com/legal/#key-updates) указано, что пользователь не будет использовать (и не будет помогать другим использовать) Сервисы «WhatsApp» для совершения действий (е) отправка незаконных или недопустимых сообщений, например массовых рассылок, автоматических сообщений, осуществление автоматических звонков и тп.

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.

Заявитель указывает, что согласия на получение данного рекламного сообщения не давал.

Со стороны гражданина Р<..> А.А. не представлено надлежащим образом оформленное согласие заявителя, из которого следовало бы согласие заявителя на получение рекламных сообщений от фитнес-клуба «Элис».

Таким образом, данная реклама распространена с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований установленных, в том числе частями 1,2 статьи 18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель. Рекламораспространитель-лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В свою очередь, на официальном сайте оператора связи ПАО «Мобильные ТелеСистемы» https://moskva.mts.ru/personal/podderzhka/mobilnaya-svyaz/obsluzhivanie-abonentov/usloviya-okazaniya-uslug-svyazi-mts размещены условия оказания услуг связи, согласно которым (п.п. 3.1.6) услуги связи МТС не могут быть использованы абонентом без дополнительного письменного согласования с Оператором для проведения лотерей, голосований, конкурсов, викторин, рекламы, опросов, массовых рассылок сообщений и другое.

Согласно ч.2 ст.33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

ПАО «Мобильные ТелеСистемы», как оператор сотовой связи, выделяя в пользование номер <...> лицевой счет и осуществляя оказания услуг связи, является заинтересованным лицом, способным устранить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 30, 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Мы не будем дарить вам месяцы…мы подарим вам ГОД вашего здоровья! Безлимитная клубная карта фитнес-клуба «ЭЛИС Академическая», до января 2021: ~11900 ~10 700» (дополнительная скидка в 10% до 1 октября) В карту фитнес-клуба «ЭЛИС Академическая» входит бесплатная персональная тренировка, бесплатные групповые занятия и не входят какие-либо ограничения по времени посещений! А так же возможна оплата в рассрочку без изменения цены

Whatsapp:http://clc.to/<..> +7 (495) 161<...> ул.Новочерёмушкинская 25», распространенную посредством сообщения в приложении «WhatsApp» на номер заявителя ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать рекламораспространителя гражданина Р<..> А.А. нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать гражданину Р<...> А.А. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Выдать ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (ОГРН 1027700149124) как лицу, способному устранить нарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии А.В.К<..>

Члены Комиссии Н.Е.Б<..>

Т.А.П<..>