

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/05/18-3072/2021

17 ноября 2021 года
Челябинск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

<...> – руководителя Челябинского УФАС России;

председателя Комиссии:

<...> – начальника отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России;

членов Комиссии:

<...> – ведущего специалиста - эксперта отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 074/05/18-3072/2021, возбужденное по факту поступления рекламного звонка без предварительного согласия адресата с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

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.

Челябинским УФАС России в адрес МБУ «Отдых» г. Магнитогорска направлено Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 074/05/18-3072/2021 (исх. № АК/14040/21 от 25.10.2021), которым у МБУ «Отдых» г. Магнитогорска запрошены необходимые документы и сведения.

МБУ «Отдых» г. Магнитогорска представило письменные пояснения (вх. № 16067-ЭП/21 от 17.11.2021), согласно которым рассылка рекламы заявителю прекращена сразу после получения сведений о нарушении. По данному факту с работниками Учреждения проведена беседа о недопустимости в работе подобных нарушений.

Доказательств о прекращении рекламной рассылки заявителю МБУ «Отдых» г. Магнитогорска не представлено.

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 «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 Федеральный закон «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 Федеральный закон «О рекламе» не определяет порядок и форму получения предварительного согласия адресата на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие адресата 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 без предварительного согласия адресата, 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.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную МБУ «Отдых» г. Магнитогорска <...> 21.09.2021 в 09:44 на электронную почту nk@m-74.ru посредством осуществления отправки электронного письма с почты mbu.otdyh@mail.ru без предварительного согласия адресата, поскольку при ее распространении нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать МБУ «Отдых» г. Магнитогорска предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении МБУ «Отдых» г. Магнитогорска и его должностного лица.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.