

ИП Черепанову А.А.
ИП Елистратовой В.М.
ПАО «ВымпелКом»
Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-823/2019

Решение изготовлено в полном объеме 12 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 №022/05/18-823/2019 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», ИП Черепанова А.А. (ИНН 561207982893),

в отсутствии заинтересованного лица, ИП Елистратовой В.М. (ОГРНИП 314774603702130),

в отсутствии заинтересованного лица, ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301),

УСТАНОВИЛА:

ИП Черепанов А.А. (ИНН 561207982893) на рассмотрение дела не явился, документы и материалы не представил.

Определение о возбуждении дела № 022/05/18-823/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 09.10.2019г., направленное ИП Черепанову А.А. заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления, вернулось в антимонопольный орган с пометкой «истек срок хранения».

31.10.2019г. 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 № 022/05/18-823/2019. Дело назначено к рассмотрению на 14 ноября 2019 года. 14 ноября 2019 года Комиссией принято решение о привлечении в качестве заинтересованного лица ПАО «Вымпелком», в связи с чем, вынесено определение об отложении рассмотрения дела, дело назначено к рассмотрению на 6 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 ИП Черепанова А.А. (ИНН 561207982893) о времени и месте рассмотрения дела, индивидуальный предприниматель 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.

06.12.2019 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе принято решение о рассмотрении дела в отсутствие заявителя, рекламораспространителя и заинтересованных лиц.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступили обращения гражданина (вхд. №1912101 от 10.09.2019г; вхд.№1912175 от 11.09.2019г.) о получении 05.08.2019г., 05.09.2019г. на мобильный телефон +7913273<..>с номера +7 906-830-<..> без согласия абонента, рекламы следующего содержания «Первое осеннее предложение по летним ценам! Клубная карта фитнес-клуба «Элис/Академическая» на год, с одной бесплатной персональной тренировкой и бесплатным сеансом массажа: 9 900р Уже совсем скоро будет дорожке! Не уппусти последний шанс купить выгодно! Хочешь купить, но нет времени? Возможно бесплатное бронирование или оплата онлайн. А оплатить можно и в рассрочку-цена не изменится! *Whatsapp:clc.to/elis_akaFA99a* +7 (495) 166-<..> Новочерёмушкинская 25, 3-4 этажи Чтобы ссылки стали активные, ответьте-Ок».

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 +7 906-830<..>

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 на год-9900р, с одной бесплатной персональной тренировкой и бесплатным сеансом массажа, 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.

Антимонопольным органом установлено, что номер телефона, с которого было направлено рассматриваемое сообщение, выделен ПАО «ВымпелКом» ИП Черепанову А.А. (ИНН 561207982893) на основании Договора об оказании услуг связи №<...> от 04.06.2019 года.

Кроме того, антимонопольным органом установлено, что на сайте <http://fit-nes.ru> размещена информация о Фитнес-клубе «Элис», номер телефона, который указан в тексте рассматриваемого сообщения (+7 495-166<..>), указан, как контактный в «Фитнес-клуб Элис Черемушки ул.Новочеремушкинская, д.25, электронная почта: elisfit-cheremushki@<..>

Установлено, что номер телефона +7 495-166-<..> выделен оператором АО «СанСим» ИП Елистратовой В.М. (ОГРНИП 314774603702130) на основании договора от 04.11.2017г.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространялась, в том числе в интересах ИП Елистратовой В.М.

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.

На основании изложенного рекламодателем является ИП Черепанов А.А. (ИНН 561207982893). Согласие заявителя на получение рекламы от ИП Черепанова А.А. не представлено.

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 рекламодатель. Рекламодатель-лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно ч.2 ст.33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламодателям, 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 «ВымпелКом», как оператор сотовой связи, выделяя в пользование номер <...> лицевой счет и осуществляя оказание 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: «Первое осеннее предложение по летним ценам! Клубная карта фитнес-клуба «Элис/Академическая» на год, с одной бесплатной персональной тренировкой и бесплатным сеансом массажа: 9 900р Уже совсем скоро будет дороже! Не уппусти последний шанс купить выгодно! Хочешь купить, но нет времени? Возможно бесплатное бронирование или оплата онлайн. А оплатить можно и в рассрочку-цена не изменится! *Whatsapp:clc.to/elis_akaFA99a* +7 (495) 166-<..> Новочерёмушкинская 25, 3-4 этажи Чтобы ссылки стали активные, ответьте-Ок», 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 рекламодателя ИП Черепанова А.А. (ИНН 561207982893) нарушившим требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать ИП Черепанове А.А. (ИНН 561207982893) предписание о прекращении

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Выдать ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301) 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<..>