

ИП

(ОГРНИП,

ИНН

Заявителю – физическому лицу Т.

ИП

(ОГРНИП,

ИНН

ООО «МК-61»

(ОГРН 1217800105676,

ИНН 7802896899)

бульвар Поэтический, д. 2, литера
А,

помещение 1-Н, офис 265, вн. тер. г.

Муниципальный округ Сергиевское,

г. Санкт – Петербург, 194295

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения дела № 053/05/18-134/2024 по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть оглашена
22.05.2024

Великий

В полном объеме изготовлено
05.06.2024

Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела Управления

члены Комиссии – ведущий специалист эксперт Управления, специалист-эксперт Управления

рассмотрев дело № 053/05/18-134/2024 от 12.03.2024 по признакам нарушения Индивидуальным предпринимателем (....., ОГРНИП 315784700193659, ИНН 780100743391; далее – ИП) части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП, физического лица – Т, заинтересованных лиц – Общества с ограниченной ответственностью «Мультиканальные коммуникации – 61» (далее – ООО «МК-61»), Индивидуального предпринимателя (далее – ИП), на заседание Комиссии по рассмотрению дела № 053/05/18-134/2024 не явившихся, надлежащим образом извещенных о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

12.01.2024 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по подведомственности из Федеральной антимонопольной службы России (далее – ФАС России) поступило заявление физического лица Т. (далее – Заявитель) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении на его абонентский номер +79219677575 (оператор связи – Публичное акционерное общество «МегаФон»; далее – ПАО «МегаФон») от абонента «FitnesHouse» 23.12.2023 в 15 часов 32 минуты

рекламного SMS-сообщения следующего содержания: «Спешите! Новогодняя распродажа в ФХ уже началась! Т.6100606» без предварительного согласия абонента на получение рекламы распространяемой по сетям связи (Исх. № 08/1123/24 ФАС России, вх. № 161-ЭП/24 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

Из Заявления следует, что Заявитель согласия на получение SMS-сообщений рекламного характера на свой абонентский номер оператору связи или иным лицам не давал.

Таким образом, Заявитель указывает на признаки наличия в факте распространения посредством телефонной связи вышеуказанной рекламы нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В целях рассмотрения Заявления Новгородским УФАС России был подготовлен и направлен запрос в адрес оператора связи – ПАО «МегаФон» о представлении копии договора, заключенного между ПАО «МегаФон» и Заявителем на оказание услуг мобильной связи по абонентскому номеру +79219677575, детализации, предоставленных Заявителю по указанному абонентскому телефонному номеру, услуг за дату указанную в Заявлении (далее – Детализация), информации о наличии или отсутствии у оператора связи отказа данного абонента от получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, а также, информации о абоненте «FitnesHouse», являющемся отправителем указанного выше рекламного SMS-сообщения (исх. № ИК/200/24 от 18.01.2024 Новгородского УФАС России).

Из информации, представленной в Управление оператором связи ПАО «МегаФон» (вх. № 852-ЭП/24 от 05.02.2024 Новгородского УФАС России), установлено следующее.

09.10.2021 между абонентом – Заявителем и оператором связи ПАО «МегаФон» заключен договор об оказании услуг связи № GF0209470349, вследствие чего Заявителю был выделен абонентский номер +79219677575 (далее – Договор).

Копии Договора в архиве не сохранилось и не может быть предоставлена.

Сертифицированной информационно-биллинговой системой оператора ПАО «МегаФон» 23.12.2023 в 15 часов 32 минуты было зафиксировано входящее SMS-сообщения от абонента с буквенным обозначением «FitnesHouse» на абонентский номер +79219677575.

Отправка указанного в запросе SMS-сообщения осуществлена ООО «МК-61».

В рамках заключенного между оператором связи ПАО «МегаФон» и ООО «МК-61» договора об оказании услуг связи № ДМИ-МК61-0106022 от 01.06.2022, подключена услуга «Мобильные SMS-сервисы» (прилагается).

Условия предоставления услуги «Мобильные SMS-сервисы» (далее – Условия)

размещены на официальном сайте оператора связи ПАО «МегаФон» megafon.ru.

В соответствии с пунктом 5.11 Условий корпоративный клиент до размещения рекламно-информационных материалов (далее – РИМ) среди конечных получателей из перечня абонентских номеров корпоративного клиента обязан получить согласие конечного получателя на получение РИМ посредством SMS-сообщений от корпоративного клиента.

Согласно пункту 5.14 Условий в случае неподтверждения либо отзыва согласия конечного получателя на получение РИМ посредством SMS-сообщений (рассылки) от корпоративного клиента, корпоративный клиент обязуется прекратить направление РИМ посредством SMS-сообщений такому конечному получателю, в том числе при поступлении сведений об отсутствии либо об отзыве согласия корпоративному клиенту от оператора.

Использование услуги корпоративным клиентом для размещения РИМ среди конечных получателей из перечня абонентских номеров корпоративного клиента означает наличие у корпоративного клиента согласия конечного получателя на получение РИМ посредством SMS-сообщений от корпоративного клиента. Согласие должно быть получено в форме, достаточной для идентификации конечного получателя и подтверждения его волеизъявления на получение РИМ посредством SMS-сообщений от корпоративного клиента, и должно в обязательном порядке содержать абонентский номер, по которому конечный получатель дал согласие на получение РИМ через SMS-сообщения. Абонентский номер, по которому конечный получатель дал согласие на получение РИМ через SMS-сообщения, должен быть указан в соответствии с международным форматом (например: +7 (9XX) XXX – XX – XX) (пункт 5.12 Условий).

В случае направления корпоративным клиентом конечным получателям SMS-сообщений, содержащих рекламу, он обязуется выполнять следующие требования, установленные в пунктах 5.4, 5.7 Условий:

- если рекламируемый вид деятельности подлежит лицензированию и/или рекламируемые товары и услуги подлежат обязательной сертификации, либо подлежат государственной регистрации, корпоративный клиент обязан по соответствующему требованию предоставить оператору соответствующие лицензии, сертификаты соответствия или их заверенные копии, а также свидетельства о государственной регистрации;

- предоставляемые корпоративным клиентом оператору РИМ должны соответствовать требованиям Закона о рекламе, за информацию, содержащуюся в РИМ ответственность несет корпоративный клиент.

Принимая оферту (Условия) корпоративный клиент соглашается с указанными ограничениями (особенностями) оказания услуг (пункт 5.24 Условий).

Выполнение корпоративным клиентом действий по подключению услуги считается полным и безоговорочным согласием корпоративного клиента с Условиями (пункт 6.1 Условий).

Оказывая услуги по передаче коротких сообщений в рамках договора об оказании услуг связи, ПАО «МегаФон» осуществляет только передачу получателю информации, сформированной корпоративным клиентом, имея целью не распространение рекламы, а оказание услуг связи.

Таким образом ПАО «МегаФон», полагает, что распространителем рекламы в данном случае является корпоративный клиент – ООО «МК-61».

Следует отметить, что информацией, представленной в Управление оператором связи – ПАО «МегаФон», факт распространения на абонентский номер +79219677575 указанной в Заявлении рекламы подтвержден, представлена Детализация.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 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.

Указанное выше SMS-сообщение рекламного характера адресовано Т., направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги FitnesHouse), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и, следовательно, является рекламой.

Лицом, осуществившим распространение по сетям связи указанной выше рекламы является ООО «МК-61».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой признаётся реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Из представленных Заявителем и оператором связи – ПАО «МегаФон» сведений следует, что абонент ПАО «МегаФон», за которым закреплен абонентский номер +79219677575 (Заявитель), выразил свой отказ от получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи по инициативе ПАО «МегаФон», также ООО «МК-61» не предоставил данных о том, что Заявитель выражал согласие или отказ на возможность получения рекламы, распространяемой по сетям электросвязи, а также наименование юридического лица, ФИО физического лица, контактные данные (адрес, телефон, электронная почта) рекламодателя и рекламодателя.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе имеются признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе несет рекламодатель (части 7 и 8 статьи 38 Закона о рекламе).

15.03.2024 в Новгородское УФАС России были представлены письменные объяснения ООО «МК-61» (исх. № б/н от 15.03.2024, вх. № 1966-ЭП/24 Новгородского УФАС России) следующего содержания.

Рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП (ИНН:).

Отправка сообщений на абонентский номер +79219677575 производилась с учетной записи заказчика рассылки: fhreklama, с которым осуществляет взаимодействие на основании заключенного договора № 202202201-2-П-мс61 от 01.02.2022 между ООО «МК-61» и Обществом с ограниченной ответственностью «НСС» (далее – ООО «НСС»).

30.01.2024 ООО «МК-61» был сделан электронный запрос в адрес ООО «НСС», в ответ на который была приложена копия договора оказания спортивных услуг № 38/2211101 от 11.11.2022 в сети спортивных клубов «Фитнес Хаус», заключенного физическим лицом, который указал телефонный номер

+79219677575 как свой контактный (.....) с ИП (ИНН:.....), который в свою очередь действовал на основании агентского договора, заключенного с ИП (далее – Договор «Фитнес Хаус»).

В рамках подготовки к рассмотрению дела Новгородским УФАС России был направлен запрос физическому лицу – Т (исх. № ИК/1202/24 от 19.03.2024 Новгородского УФАС России), в ответ на который Т. сообщил, что физическое лицо, заключивший с ИП Договор «Фитнес Хаус», в действительности абонентом телефонного номера +79219677575 не является и он никогда не был с ним знаком, а также заключая вышеуказанный Договор «Фитнес Хаус» действовал без его согласия и не в его интересах (вх. № 2049-ЭП/24 от 19.03.2024 Новгородского УФАС России).

Из вышеизложенного следует, что ООО «НСС» взаимодействует с ИП

22.05.2024 в Новгородское УФАС России были представлены письменные пояснения ИП (вх. № 3650-ЭП/24 Новгородского УФАС России) следующего содержания.

11.11.2022 заключил Договор «Фитнес Хаус», исполнителем услуг которого является ИП

.....ознакомился с условиями вышеуказанного договора, с Правилами клуба «Фитнес Хаус» (далее – Правила клуба), Правилами техники безопасности, дал свое согласие на получение рекламной информации, что подтверждается представленным Договором «Фитнес Хаус».

Правила клуба находятся в свободном доступе и размещены на сайте «Фитнес Хаус», а также размещены в уголке потребителя непосредственно в самом клубе.

Согласно пункту 3.9 Правил клуба посетитель/иной акцептант несет полную ответственность за достоверность указанного им при заключении договора с исполнителем адреса электронной почты, а также номера мобильного телефона, подтверждает, что по указанному номеру отсутствует блокировка на входящие SMS- сообщения с буквенных адресатов, а также несет самостоятельную ответственность за ущерб, причиненный третьим лицам в результате сообщения посетителем/иным акцептантом недостоверных сведений. В случае изменения номера мобильного телефона и/или адреса электронной почты, посетитель/иной акцептант обязуется незамедлительно устно и не позднее 3 (трех) календарных дней с момента такого изменения письменно путем оставления заявления в коммерческом отделе клуба или через личный кабинет сообщить агенту и исполнителю новый номер мобильного телефона и/или адрес электронной почты. В случае возникновения у исполнителя/агента сомнений в достоверности и точности, ранее полученных от посетителя/иного акцептанта данных посетитель/иной акцептант обязан в течение 7 (семи) рабочих дней с момента получения уведомления от исполнителя/агента предоставить доказательства

(информацию, документы), подтверждающую действительность таких данных.

В соответствии с пунктом 3.10 Правил клуба посетитель/иной акцептант дает согласие на получение сообщений уведомительного и рекламного характера, не касающихся хода исполнения договора с исполнителем, оказания основных, сопутствующих и дополнительных услуг, на номер мобильного телефона и адрес электронной почты, указанные при заключении договора, а также по адресам контактов, размещенных им в сети Интернет (в том числе, но не ограничиваясь, персональными страницами в социальных сетях). Посетитель/иной акцептант вправе отозвать данное согласие и отказаться от получения сообщений через личный кабинет (прилагаются).

Информация об отзыве согласия на распространение рекламной информации в адрес ИП представлено не было.

..... при заключении Договора «Фитнес Хаус» некорректно указал номер телефона и соответственно абонент, которому принадлежит телефонный номер +79219677575 получил SMS-сообщение или же данный номер телефона стал принадлежать другому пользователю.

В настоящий момент на телефонный номер +79219677575 ИП смс-рассылка рекламных предложений не осуществляется.

На основании вышеизложенного, ИП полагает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения Закона о рекламе.

В рамках подготовки к рассмотрению дела Новгородским УФАС России был направлен запрос в адрес ПАО «МегаФон» (исх. № ИК/1566/24 от 12.04.2024 Новгородского УФАС России), из ответа на который следует, что согласно данным сертифицированной информационно-биллинговой системы ПАО «МегаФон» абонентский номер +79219677575 не выделялся.

Изучив материалы настоящего дела, письменные пояснения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе и с учетом вышеизложенного, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим окончательным выводам.

Законом о рекламе (пункт 1 статьи 3) четко закреплено понятие рекламы – это 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 с пунктом 3 Руководства по соблюдению обязательных требований «Понятие рекламы», утвержденного Приказом ФАС России от

14.11.2023 № 821/23 (далее – Руководство) под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Указанная в Заявлении информация, направленная Заявителю в SMS-сообщении, содержит сведения об услугах компании Общества с ограниченной ответственностью «Спортивный клуб» Фитнес Хаус» (далее – ООО «СК» Фитнес Хаус») обобщенного характера. Такие сведения не носят персонализированного характера, представляют интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

Таким образом, в соответствии с положениями пунктов 1, 2 статьи 3 Закона о рекламе и указанной позицией ФАС России в Руководстве SMS-сообщение, указанное в Заявлении, является рекламой.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 21.1 статьи 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) закрепляет понятие рассылки по сети подвижной радиотелефонной связи, под которой понимается автоматическая передача абонентам коротких текстовых сообщений (сообщений, состоящих из букв и (или) символов, набранных в определенной последовательности) по сети подвижной радиотелефонной связи или передача абонентам коротких текстовых сообщений с использованием нумерации, не соответствующей российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи.

Поскольку Закон о связи не содержит исключений из информации, которая может распространяться с помощью рассылки, указанное понятие рассылки включает в себя, в том числе, рассылку сообщений рекламного характера.

При этом понятие рассылки включает в себя только сообщения, направляемые с использованием нумерации, не соответствующей

российской системе и плану нумерации, а также сообщений, передача которых не предусмотрена договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи (то есть, например, с использованием «коротких» или «буквенных» номеров) и сообщения, направляемые автоматически. Сообщения, рассылаемые с номеров, входящих в российскую систему и план нумерации или предусмотренные договором о межсетевом взаимодействии с иностранными операторами связи, и не являющиеся автоматическими, не подпадают под указанное понятие рассылки.

Статья 44.1 Закона о связи устанавливает порядок осуществления рассылки.

Соответственно, при осуществлении рассылок по сетям электросвязи сообщений рекламного характера с «коротких» и «буквенных» номеров, а также автоматических рассылок должны соблюдаться требования статьи 44.1 Закона о связи.

Согласно части 1 статьи 44.1 Закона о связи рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение статьи 18 данного закона ответственность несет рекламодатель. Соответственно, в указанном случае ИП, который осуществил рассылку рекламного сообщения на телефонный номер Заявителя, может быть привлечен к ответственности в качестве рекламодателя за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

Указанная позиция ФАС России нашла свое подтверждение в судебной практике, в том числе в решении Арбитражного суда города Москвы от 31.01.2022, постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.04.2022, постановлении Арбитражного суда Московского округа от 22.08.2022, определении Верховного Суда РФ от 11.01.2023 по делу № 239833.

Как было указано выше, в соответствии с Детализацией и Заявлением обжалуемое в нём SMS-сообщения рекламного характера поступило с номера с «буквенным» обозначением: от абонента «FitnesHouse» 23.12.2023 в 15 часов 32 минуты, и его отправителем, в том числе в соответствии с информацией самого оператора связи – ПАО «МегаФон» (исх. № 5/7-LASB-Исх.-00314/24 от 02.02.2024, вх. № 852-ЭП/24 от 05.02.2024), является ООО «МК-

61», однако согласно письменным объяснениям ООО «МК-61» (исх. № б/н от 15.03.2024, вх. № 1966-ЭП/24 Новгородского УФАС России) рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП, поскольку отправка сообщения на абонентский номер +79219677575 производилась с учетной записи заказчика рассылки: fhreklama, с которым осуществляет взаимодействие на основании заключенного договора между ООО «МК-61» и ООО «НСС».

Также к вышеуказанным письменным объяснениям была приложена копия Договора «Фитнес Хаус», заключенного физическим лицом, который указал телефонный номер +79219677575 как свой контактный (.....) с ИП, который в свою очередь действовал на основании агентского договора, заключенного с ИП (далее – Договор «Фитнес Хаус»).

Кроме того, из материалов дела следует, что физическое лицо, заключивший с ИП Договор «Фитнес Хаус», в действительности абонентом телефонного номера +79219677575 не является, и Заявитель никогда не был с ним знаком, а также заключая вышеуказанный Договор «Фитнес Хаус», действовал без согласия Заявителя и не в его интересах.

Исходя из данных полученных от оператора связи ПАО «МегаФон», согласно данным сертифицированной информационно-биллинговой системы ПАО «МегаФон» абонентский номер +79219677575 не выделялся.

Факт, того, что ИП получил согласие от на рассылку SMS-сообщений рекламного характера при заключении Договора «Фитнес Хаус», не отменяет того, что Заявитель (абонент телефонного номера) не давал такого согласия ИП

Таким образом рекламодателем вышеуказанной рекламы (SMS-сообщения рекламного характера) является ИП

В соответствии с частью 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 рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Законом о рекламе установлен однозначный запрет на распространение рекламы по сетям электросвязи при отсутствии согласия абонента.

Закон о рекламе возлагает обязанность доказывания факта наличия согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи на рекламодателя.

При этом согласие абонента на получение рекламы должно быть выполнено

таким образом, чтобы можно было не только однозначно идентифицировать такого абонента, но и подтвердить волеизъявление данного абонента на получение рекламы от конкретного рекламодателя (пункт 15 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58).

В свою очередь, согласие абонента на получение рекламы, содержащееся в договоре, заключенном в письменной форме, подписанном абонентом, позволяет однозначно идентифицировать абонента и может рассматриваться как надлежащее (определение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018 № 309-КГ17-22298 по делу № А60-63378/2016).

Признание конкретного лица рекламодателем осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств размещения рекламы, с учетом непосредственных действий (бездействия), осуществлявшихся таким лицом при размещении (распространении) рекламы.

Для целей реализации ФАС России возложенных на него полномочий, антимонопольный орган должен обладать документами и доказательствами, необходимыми для принятия обоснованного решения.

При этом сведения, подтверждающие факт поступления рекламы абоненту (детализацию услуг связи от оператора, содержащую указание на факт соответствующего соединения), а также сведения о лице (лицах), распространивших указанную рекламу, антимонопольный орган вправе установить самостоятельно, запросив информацию у соответствующих лиц.

На основании всего вышеизложенного, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к выводу о наличии в рассматриваемой рекламе, рекламодателем которой является ИП, нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе, выразившихся в распространении рекламы по сетям электросвязи (подвижной радиотелефонной связи) без согласия абонента на получение рекламы.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

При этом, доводы ИП о том, что он был введен в заблуждение физическим лицом при заключении Договора «Фитнес Хаус», относительно возможности распространения рекламы на абонентский номер +79219677575 заслуживают внимания, но будет оценен в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия, либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама распространялась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного Комиссия Новгородского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ИП предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно распространения рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частями 1 – 3 статьи 36, статьей 38 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 – 47, 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 23.12.2023 в 15 часов 32 минуты посредством рекламного SMS-сообщения следующего содержания: «Спешите! Новогодняя распродажа в ФХ уже началась! Т.6100606» от абонента «FitnesHouse», на абонентский номер +79219677575, рекламодателем которой является – Индивидуальный предприниматель ...(.....; ОГРНИПИНН), поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать рекламодателю – Индивидуальному предпринимателю предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения дела об

административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

.....

Члены комиссии

.....

.....

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