

Резолютивная часть решения объявлена 27 ноября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 27 ноября 2014 года
г. Барнаул

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

Председатель:

П <...> ,

Члены Комиссии:

Б<...> ,

Б<...> ,

рассмотрев дело №186-ФАС22-Р/11-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жительницы г.Барнаул о распространении рекламных смс-сообщений без предварительного согласия абонента,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламораспространитель ООО «Магис-Спорт» - Я<...> , (по доверенности),

в отсутствие заявителя (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела);

в отсутствие заинтересованного лица ИП Колчанова (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю из ФАС России передано на рассмотрение заявление гражданки о неоднократном получении заявителем на номер <...> -<...> , рекламных смс-сообщений от фитнес-клуба «Магис-Спорт».

28.07.2014г. заявителем получено рекламное смс-сообщение «Последние 3 дня! Карта 6 месяцев +2 в подарок. 54-02-02, 54-03-00» от отправителя «MAGIS-SPORT».

07.08.2014г. направлено смс-сообщение «Ура, продлили! Акция 6+2. Успей до 10.08. тел. 54-02-02, 540-300».

Согласно 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.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия, исследовав материалы дела, заслушав доводы представителя стороны, пришла к следующим выводам.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – 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.

Распространяемая посредством смс-сообщений информация об акциях фитнес-клуба «Магис-Спорт» соответствует легальному определению понятия «реклама».

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа, оператором связи «МТС» (ОАО «Мобильные ТелеСистемы») представлена копия договора с абонентом, который является заявителем по рассматриваемому делу.

Согласно пояснениям генерального директора ООО «Магис-Спорт», между ИП Колчановым и ООО «Магис-Спорт» заключен договор №2507-01/14 от 25.07.2014г., согласно которому ИП Колчанов оказывает Обществу услугу в виде предоставления доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение доставки смс-сообщений.

При регистрации заказчик получает персональные логин и пароль, позволяющие получить доступ к защищенной области сайта исполнителя. Передача информации (текст смс-сообщения и др.) происходит от заказчика к исполнителю через сеть интернет. (Правила предоставления услуг).

28.07.2014г. и 07.08.2014г. сотрудниками ООО «Магис-Спорт» были сформированы и отправлены рассматриваемые рекламные смс-сообщения на номер заявителя. Согласия абонента Общество не имеет.

Таким образом, смс-сообщения с рекламой об услугах фитнес-клуба «Магис-Спорт» направлено с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, реклама фитнес-клуба «Магис-Спорт»,

распространенная посредством смс-сообщения на номер заявителя без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Магис-Спорт» (ОГРН 1062225008450).

Согласно представленным документам, лицом, ответственным за распространение рекламы, является руководитель отдела продаж Б<...>..

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «Магис-Спорт» ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1.Признать рекламу: «Последние 3 дня! Карта 6 месяцев +2 в подарок. 54-02-02, 54-03-00», «Ура, продлили! Акция 6+2. Успевай до 10.08. тел. 54-02-02, 540-300» от абонента «MAGIS-SPORT», ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Признать ООО «Магис-Спорт» нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать ООО «Магис-Спорт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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