

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №Р01-193/15

30 ноября 2015 г.

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе,

рассмотрев дело №Р01-193/15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространении рекламы услуг фитнес-клуба «RDkfitness» на абонентский номер заявителя посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи от абонента с буквенно-цифровым обозначением «RDkfitness» в отсутствие предварительного согласия заявителя на получение рекламы по сетям электросвязи, содержащей признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее также – ФЗ «О рекламе», Закон о рекламе, Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе: от ООО "РДК ФИТНЕС" явился законный представитель – генеральный директор общества <...> ,

в отсутствие заявителя, уведомленного надлежащим образом, заявил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Санкт-Петербургское УФАС России, Управление), осуществляющее государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило обращение физического лица (абонентский номер <...> (921) 912 06 79) относительно получения коротких текстовых сообщений (СМС) от абонента с буквенно-цифровым обозначением «RDkfitness» по сетям электросвязи в отсутствие его предварительного согласия на получение рекламы по сетям электросвязи, что противоречит требованиям ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Таким образом, квалифицирующими признаками рекламы являются:

-информативный характер;

-направленность от субъекта рекламного сообщения к адресату - неопределенному кругу лиц;

-цель рекламного сообщения – привлечение внимания к объекту рекламирования с целью его продвижения на рынке. В рассматриваемом случае объектом рекламирования выступают услуги фитнес-клуба «RDkfitness», предоставляемые последним в рамках акций по снижению цены на данные услуги.

С учётом изложенного, информация, поступившая на абонентский номер гражданина, содержит все квалифицирующие признаки рекламы, определенные статьей 3 ФЗ «О рекламе».

В силу ч. 1 ст. 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.

Заявитель отмечает, что не давал согласия на получения вышеуказанной смс-рекламы, поступившей на его абонентский номер <...> Доказательство обратного в Санкт-Петербургское УФАС России не представлено.

Из представленных в Санкт-Петербургское УФАС России документов и сведений следует, что рекламодателем смс-рекламы, поступившей на абонентский номер заявителя, является ООО "РДК ФИТНЕС" (ОГРН 1117847196235, ИНН/КПП 7814501320/781401001, адрес места нахождения: 197371, Санкт-Петербург, пр. Королёва, д. 48, корпус 6, зарегистрировано в качестве юридического лица 18.05.2011).

В соответствии с ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 ФЗ «О рекламе».

Определением Санкт-Петербургского УФАС России от 11.11.2015 №01/29191 в отношении ООО "РДК ФИТНЕС" возбуждено производство по делу №Р01-193/15 по признакам нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе. Тем же определением дело №Р01-193/15 назначено к рассмотрению на 30.11.2015.

На заседании Комиссии законный представитель ООО "РДК ФИТНЕС" не согласился со вменяемым обществу нарушением законодательства РФ о рекламе. Общество полагало, что получило согласие заявителя на получение рекламы, распространяемой обществом по сетям электросвязи. Заслушав данные законным ООО "РДК ФИТНЕС" объяснения и изучив материалы дела №Р01-193/15, Комиссия считает доводы общества несостоятельными и противоречащими материалам дела.

Заявитель неоднократно отмечал, что не давал согласия ООО "РДК ФИТНЕС" на получения от общества рекламы по сетям электросвязи. Также заявитель отмечал, что обращался к обществу требованием о прекращении распространения рекламы по сетям электросвязи, однако ООО "РДК ФИТНЕС" продолжило распространение рекламы по сетям электросвязи в адрес заявителя.

Доказательств обратного

ООО "РДК ФИТНЕС" в Санкт-Петербургское УФАС России не представлено.

В силу пункта 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя. Вместе с тем согласие абонента на получение от конкретного лица информации справочного характера, например, о прогнозе погоды, курсах обмена валют, не может быть истолковано как согласие на получение от этого лица рекламы.

Таким образом, в материалы дела №Р01-193/15 не представлено согласие заявителя получение рекламы услуг фитнес-клуба «RDkfitness», распространённой ООО "РДК ФИТНЕС" в адрес заявителя посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи от абонента с буквенно-цифровым обозначением «RDkfitness».

Вместе с тем согласно представленным ООО "РДК ФИТНЕС" документам и сведениям в настоящее время реклама по сетям электросвязи в адрес заявителя обществом не распространяется, заявитель исключён из списка адресатов рассылки.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 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 ненадлежащей рекламу услуг фитнес-клуба «RDkfitness», распространённую на абонентский номер заявителя посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи от абонента с буквенно-цифровым обозначением «RDkfitness».
- 2.** Признать в действиях рекламодателя ООО "РДК ФИТНЕС", выразившихся в распространении рекламы услуг фитнес-клуба «RDkfitness» на абонентский номер заявителя посредством рассылки коротких текстовых сообщений по сетям электросвязи от абонента с буквенно-цифровым обозначением «RDkfitness» в отсутствие предварительного согласия заявителя на получение рекламы по сетям электросвязи, нарушение части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
- 3.** Рекламодателю ООО "РДК ФИТНЕС" предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.
- 4.** Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО "РДК ФИТНЕС" дела об административном правонарушении, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «04» декабря 2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>