

ООО «СМС Трафик»

115088, г.
Москва, 2-ой Южнопортовый проезд, дом 20А, строение
4, 1 подъезд, 2 этаж

«ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ»

ООО

141006,
Московская область, г. Мытищи, ул. Рождественская, д.5,
пом. VII

Почтовый
адрес: 141006, Московская область, г. Мытищи,
Олимпийский проспект, д.29

РЕШЕНИЕ

«06» марта 2017 г.

г. Брянск

Комиссия Брянского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

***** – заместитель руководителя управления – начальник отдела естественных монополий и рекламы,

члены Комиссии:

заместитель начальника отдела естественных монополий и рекламы –

ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы –

государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы –

государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы –

*****,

рассмотрев дело № 6 в отношении ООО «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, ОГРН 1057746117384, 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, дом 20А, строение 4, 1 подъезд, 2 этаж), ООО «ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ» (ИНН 5029188379, КПП 502901001, 141006, Московская область, г. Мытищи, ул. Рождественская, д.5, пом. VII), возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие представителя ООО «СМС Трафик», уведомленного надлежащим образом 01.03.2017г. согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 24105008584146, в отсутствие представителя ООО «ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ», уведомленного надлежащим образом 22.02.2017г. согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 24105008584153,

УСТАНОВИЛА:

В Брянское УФАС России поступили жалобы физического лица, на телефонный номер которого +79192962799 25.11.2016г. в 12.19 и в 12.29 без согласия абонента с номера ZEBRA были получены СМС рассылки следующей рекламы: «Сегодня 25 ноября – ПОСЛЕДНИЙ ДЕНЬ АКЦИИ! ГОД = 8900Р БРОНЬ: 84953748762».

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-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.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе» от 13.03.2006 N 38 ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года 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.

Доказательства предварительного согласия абонента на получение СМС рассылки ООО «СМС Трафик», ООО «ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ» в адрес Брянского УФАС России представлены не были. Следовательно, в нарушение требования ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года, реклама была распространена посредством телефонной связи без предварительного согласия абонента на получение рекламы.

Кроме того, согласно пояснению ООО «ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ» номер абонента +79192962799, на который была произведена нежелательная SMS-рассылка, был выбран случайно, т.е. при ручном наборе сотрудников им была допущена ошибка в порядке цифр. В дальнейшем, данный номер внесен в автоматический фильтр отказа от смс-оповещения для предотвращения отправки повторного смс.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения требований ч. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года.

Согласно ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 несет рекламораспространитель.

В соответствии со ст. 3 указанного закона рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В представленном Партнерском Договоре № 105/SMS от 01.11.2016г, заключенном между ООО «СМС Трафик» (Заказчик) и ООО «ДЭНИ КОЛЛ» (Исполнитель), зафиксирована ответственность сторон. Согласно п. 6.3. данного договора Исполнитель предоставляет исключительно техническую возможность для рассылки SMS-сообщений, Заказчик (ООО «СМС Трафик») несет полную ответственность за соблюдение законодательства Российской Федерации, в том числе: Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе». Таким образом ООО «СМС Трафик» является рекламораспространителем.

ООО «ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ» (ИНН 5029188379, КПП 502901001, 141006, Московская область, г. Мытищи, ул. Рождественская, д.5, пом. VII) является рекламодателем, под которым в силу п.5 ст.3 Закона о рекламе понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так как этим лицом был определен объект рекламирования – услуги фитнес клуба. Также ООО «ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ» является рекламодателем в соответствии с п. 3.2.2. представленного договора №552/15 от 23.10.2015г., заключенного между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и ООО «ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ» (Заказчик).

Согласно п. 3.2.2. данного договора Заказчик (ООО «ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ») обязан получать от Абонента, на телефон которого Заказчик планирует осуществлять отправку Сообщений с информацией Заказчика, предварительное согласие, выраженное посредством совершения Абонентом действий, однозначно идентифицирующих этого Абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение Сообщений. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия Абонента, если Заказчик не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с вышеизложенным каждый из указанных рекламодателей обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

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 в виде СМС рассылки, распространяемую 25.11.2016г. в 12.19 и в 12.29 без согласия абонента с номера ZEBRA следующего содержания: «Сегодня 25 ноября – ПОСЛЕДНИЙ ДЕНЬ АКЦИИ! ГОД = 8900Р БРОНЬ: 84953748762», поскольку реклама не соответствует требованиям ч. 1 ст.18 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 года.

2. ООО «СМС Трафик» (ИНН 7705642257, ОГРН 1057746117384, 115088, г. Москва, 2-й Южнопортовый проезд, дом 20А, строение 4, 1 подъезд, 2 этаж), ООО «ФИТНЕС КЛУБ «ЗЕБРА-МЫТИЩИ» (ИНН 5029188379, КПП 502901001, 141006, Московская область, г. Мытищи, ул. Рождественская, д.5, пом. VII) предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с устранением нарушения до принятия решения по делу.

3. Передать материалы дела уполномоченному лицу Брянского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии

Н.А. Новикова

Члены Комиссии

О.И. Семенцова

Е.А. Исакова

И.П. Бухарова

