

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/18-1086/2019

22 января 2020

года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...)

члены Комиссии: (...)

рассмотрев материалы дела № 055/05/18-1086/2019 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Мое время фитнеса» (адрес: 192283, г. Санкт-Петербург, ул. Олеко Дундича, д. 10, к. 2, стр. 1, пом. 5-Н, ОГРН 1177847094787, ИНН 7816635015) по факту распространения по сетям электросвязи рекламы, нарушающей требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя (...), заинтересованного лица - ООО (...), лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Мое время фитнеса» (почтовый идентификатор отправления 644973 36 97755 3), уведомленных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступили заявления (...) по факту направления от отправителя «My TimeFit» (смс-центр +(…) на его абонентский номер <...> (...) смс-сообщений следующего содержания:

- «100 шагов к твоей цели! 100 визитов по 107 р! Только 3 дня! тел.: 3370703» (дата и время направления: 14.10.2019 в 14:43 часов);

- «Промокод «Helloween» Без лимит 9500 р. +2 подарка! До 28.10 тел. 3370703» (дата и время направления: 25.10.2019 в 17:41 часов).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена по сетям электросвязи, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к предлагаемым товарам.

По утверждению заявителя, реклама была направлена без его предварительного согласия на ее получение, что является нарушением части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой 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 именно на рекламораспространителя возложена обязанность доказать наличие согласия абонента на получение рекламы, и именно он несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы.

Согласно информации оператора связи ПАО (...) «...».

На запрос Омского УФАС России ООО (...) сообщило, что вышеуказанные рекламные смс-сообщения с текстом отправителя «My TimeFit» были направлены ООО «Мое время фитнеса», при этом представило письмо Общества от 19.11.2019 о том, что (...).

По определению (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ООО «Мое время фитнеса» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 25.12.2019 в отношении ООО «Мое время фитнеса» возбуждено дело по признакам нарушения требований части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, учитывая подтверждение факта распространения рекламной информации на абонентский номер заявителя, а также отсутствие в материалах дела доказательств, подтверждающих согласие абонента на получение рекламы, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Мое время фитнеса» требований части 1 статьи 18

Федерального закона «О рекламе».

Учитывая пояснения Общества от 19.11.2019, Комиссией Омского УФАС России принято решение об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 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 действия ООО «Мое время фитнеса» (ОГРН 1177847094787, ИНН 7816635015), выразившиеся в направлении 14.10.2019 и 25.10.2019 на абонентский номер (...) рекламы по сетям электросвязи (смс-сообщений «100 шагов к твоей цели! 100 визитов по 107 р! Только 3 дня! тел.: 3370703», «Промокод «Halloween» Безлимит 9500 р. +2 подарка! До 28.10 тел. 3370703») без его предварительного согласия на ее получение, нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 27.01.2020.

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