



Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, рассмотрев материалы о распространении рекламных SMS-сообщений 14.11.2017 в 13 часов 02 минуты, 23.11.2017 в 18 часов 54 минуты, 11.12.2017 в 15 часов 38 минут, 19.12.2017 в 16 часов 36 минут, 26.12.2017 в 12 часов 51 минуту, 16.01.2018 в 13 часов 18 минут, 26.01.2018 в 17 часов 57 минут, 05.02.2018 в 16 часов 48 минут, 12.02.2018 в 14 часов 58 минут с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> от 12.02.2018 (вх. П-33 от 13.02.2018) о распространении посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщений на абонентский номер <...> реклам с текстом следующего содержания:

1. «Холода – Не Беда!ЖАРКИЕ ЦЕНЫ на Безлимитный фитнес! Только14,15,16 ноября -60%!УСПЕЙ!Бронь:<...>ул. Профсоюзная д.76» - 14.11.2017 в 13 часов 02 минуты;

2. «В ЧЕРНУЮ ПЯТНИЦУ ГОРИМ ПО ЧЕРНОМУ!Только 24-25 ноября: ФИТНЕС24ч о т 16900, ЙОГА&БАССЕЙН от 9900!УСПЕЙ!Бронь: <...> Профсоюзная76» - 23.11.2017 в 18 часов 54 минуты;

3. «ФИНАЛЬНЫЙ SALE уходящего года! 12-14 декабря,Меняем Ваши отговорки на САМУЮ НИЗКУЮ ЦЕНУ!УСПЕЙ!Бронь <...>, Профсоюзная 76» - 11.12.2017 в 15 часов 38 минут;

4. «НОВОГОДНЫЙ БЕСПРЕДЕЛ!%%ТОЛЬКО 20.12-22.12 ФИТНЕС12м от 16900,ЙОГА&БАССЕЙН от9900!УСПЕЙ!Бронь: <...> Профсоюзная76» - 19.12.2017 в 16 часов 36 минут;

5. «Ищешь подарок?ПОДАРИ ЗДОРОВЬЕ!Только 26.12-30.12 УДАРНЫЕ СКИДКИ уходящего года!12мес24ч=21900,ЙОГА&БАССЕЙН 14900,ДЕТСКАЯ12мес=12900,УСПЕЙ!Бронь: <...> Профсоюзная д.76» - 26.12.2017 в 12 часов 51 минут;

6. «Джинсы трещат по швам?! РВЕМ ЦЕНУ для ВАС ПОПОЛАМ!Только 16-18 января скидки 60%.УСПЕЙ!Бронь: <...> Профсоюзная 76» - 16.01.2018 в 13 часов 18 минут;

7. «Холодно?Согреем ГОРЯЧИМИ СКИДКАМИ!Только 29-31 января СУПЕРЦЕНА на клубные карты+БОНУСЫ+ПОДАРКИ!УСПЕЙ!Бронь: <...> Профсоюзная76» - 26.01.2018 в 17 часов 57 минут;

8. «ДНИ СЕМЬИ!Только 5.02-11.02 СУМАСШЕДШИЕ скидки на детские и семейные карты -70%!УСПЕЙ!Бронь: <...>, Профсоюзная 76» - 05.02.2018 в 16 часов 48 минут;

9. «12.02-15.02 ДНИ ЛЮБВИ! 2 карты по цене 1!Бронь: <...> Профсоюзн76» - 12.02.2018 в 14 часов 58 минут (далее - рассматриваемая реклама).

В соответствии с п. 1 ст. 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством SMS-сообщения;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: услугам фитнес-клуба «ZEBRA», формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством SMS-сообщений на абонентский номер <...>, является рекламой.

В силу положений, установленных 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.

Согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение. Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламораспространителя.

<...> указывает, что согласия на получение рассматриваемых реклам им не давалось. При таких обстоятельствах рассматриваемые рекламы размещены с признаками нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, несет ответственность рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламораспространителем рассматриваемых реклам являются ООО «СМС Трафик».

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.25 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № Р 08-03/18 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – <...>;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: - ООО «СМС Трафик», адрес места нахождения: 115088, г. Москва, проезд Южнопортовый 2-й, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2.

3. Вызвать для участия в деле:

1. заявителя – <...>;

3.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: - ООО «СМС Трафик», адрес места нахождения: 115088, г. Москва, проезд Южнопортовый 2-й, д. 20А, стр. 4, подъезд 1, этаж 2.

4. Назначить дело № Р 08-03/18 к рассмотрению **на 03.04.2018 года на 12 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

5. ООО «СМС Трафик» в срок **до 30.03.2018 года** представить следующие

надлежащим образом заверенные уполномоченным лицом копии документов и письменную информацию:

5.1. Копию устава ООО «СМС Трафик» со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату настоящего Определения.

5.2. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе реклам услуг фитнес-клуба «ZEBRA», распространенных 14.11.2017 в 13 часов 02 минуты, 23.11.2017 в 18 часов 54 минуты, 11.12.2017 в 15 часов 38 минут, 19.12.2017 в 16 часов 36 минут, 26.12.2017 в 12 часов 51 минуту, 16.01.2018 в 13 часов 18 минут, 26.01.2018 в 17 часов 57 минут, 05.02.2018 в 16 часов 48 минут, 12.02.2018 в 14 часов 58 минут посредством использования подвижной радиотелефонной связи в виде SMS-сообщений на абонентский номер <...>(с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц).

5.3. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение реклам, указанных в п. 5.2 настоящего Определения.

5.4. О периоде распространения реклам, указанных в п. 5.2 настоящего Определения, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

5.5. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение реклам, указанных в п. 5.2 настоящего Определения.

5.6. Поясняющие, было ли получено ООО «СМС Трафик» предварительное согласие <...> на получение на его абонентский номер <...>реклам, указанных в пункте 5.2 настоящего Определения. Если согласие получено – укажите дату его поступления и приложите соответствующие доказательства. Если такое согласие не получено – представьте соответствующую письменную информацию и укажите, почему указанные в пункте 5.2 настоящего Определения рекламы распространялись без учета требований ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

5.7. О должностном лице ООО «СМС Трафик», ответственном за контроль соблюдения Обществом законодательства о рекламе по состоянию на 14.11.2017, 23.11.2017, 11.12.2017, 19.12.2017, 26.12.2017, 16.01.2018, 26.01.2018, 05.02.2018, 12.02.2018, с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов, и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица.

5.8. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 5.7 настоящего Определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемых реклам в нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемых реклам, со ссылкой на должностную инструкцию.

5.9. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемых реклам.

6. **ООО «СМС Трафик»** обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя **ООО «СМС Трафик» в срок до 30.03.2018**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: tol1@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

7. **<...>** (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 30.03.2018**, предварительно по факсу (8212) 21-41-29 или на электронный адрес: tol1@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения, укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от

двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Председатель комиссии <...>