

ООО «Алекс Фитнес»

195271; г. Санкт-Петербург; пр-кт.
Кондратьевский, 64,6,литер А.

РЕШЕНИЕ

21 ноября 2014г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:	Коренченко К.А. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти;
Члены Комиссии:	Коба И.В. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти;
	Хребтиков Р.Р. – старший специалист 2 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 562/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту поступления на телефонный номер мобильной связи физического лица СМС сообщения рекламного характера без его предварительного согласия, в чем усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от

13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие:

- заявителя, извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела;
- законного представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ООО «Алекс Фитнес», извещенного о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

20.02.2014г. (вх. № 0001647) в Ростовское УФАС России поступило заявление физического лица, в котором сообщается о факте поступления на его телефонный номер сотовой связи (+7) 19.02.2014 г. в 15:28 SMS-сообщения рекламного характера, без его на то согласия, содержащего следующую информацию: «ВСТУПАЙ в РЯДЫ ALEX FITNESS «Чехов» до 21.02. БЕЗЛИМИТНЫЙ фитнес 5900».

В соответствии с ч.1 ст. 18 ФЗ «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.

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

После отложений в рассмотрении настоящего дела, в соответствии с п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией было принято решение о привлечении к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ООО «Алекс Фитнес».

Возможность направления ООО «Алекс Фитнес» СМС-сообщения, является результатом ряда последовательных сделок: между ЗАО «Волгоград GSM» и ООО «А1 Системс» (договор №52779785 от 01.12.2012г.); между ООО «А1 Системс» и ООО «Гипертех» (договор № 611-syst1 от 25.11.2013г.); между ООО «Гипертех» и ООО «Алекс Фитнес» (договор публичной оферты № 30677). Были представлены копии данных договоров.

Таким образом, ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данном случае возлагается на ООО «Алекс Фитнес».

21.11.2014г. представители сторон на рассмотрение дела №562/04 не прибыли.

В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссией было принято решение о рассмотрении дела в отсутствие законного представителя ООО «Алекс Фитнес», уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела, в связи с тем, что законный представитель общества не направил мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения данного дела.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы, 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.

При этом, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Отправка указанного СМС-сообщения на номер <...> производилась ООО «Алекс Фитнес» на основании указанных выше договоров.

Согласно п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу положений ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе» обязанность по получению предварительного согласия абонента на получение рекламы возложена именно на рекламодателя.

В свою очередь, в материалах настоящего дела документальное подтверждение о согласии Заявителя, на получение вышеназванной рекламы, отсутствует.

Следовательно, Заявитель не давал предварительного согласия на получение данной рекламы, распространяемой посредством сотовой связи.

Таким образом, распространение ООО «Алекс Фитнес» рекламы на номер мобильного телефона Заявителя без предварительного согласия на получение указанной рекламы является ненадлежащим.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Алекс Фитнес», поскольку именно данный хозяйствующий субъект осуществляет фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей путем рассылки СМС-сообщений.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что указанная выше реклама в настоящее время не распространяется на телефонный номер Заявителя, что свидетельствует о необходимости выдачи ООО «Алекс Фитнес» и ООО «А1 Системс» предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь п.2 ч. 1 ст. 33, ч.1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу, направленную 19.02.2014 г. в 15:28 ООО «Алекс Фитнес» в виде СМС-сообщения на телефонный номер сотовой связи Заявителя (+7), без согласия адресата на получение такой рекламы, содержащую следующую информацию: «ВСТУПАЙ в РЯДЫ ALEX FITNESS «Чехов» до 21.02. БЕЗЛИМИТНЫЙ фитнес 5900», поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

2.Выдать ООО «Алекс Фитнес» и ООО «А1 Системс» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ростовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 03.12.2014г.

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

Председатель Комиссии

К.А. Коренченко

Члены Комиссии

И.В. Коба

Р.Р. Хребтиков

ПРЕДПИСАНИЕ № 1046/04

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

21 ноября 2014 г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Коренченко К.А. – заместитель
руководителя – начальник отдела контроля
органов власти;

Члены Комиссии:

Коба И.В. – специалист-эксперт отдела
контроля органов власти;

Хребтиков Р.Р. – старший специалист 2
разряда отдела контроля органов власти,

на основании своего решения от 21.11.2014г. по делу № 562/04 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «ВСТУПАЙ в РЯДЫ ALEX FITNESS «Чехов» до 21.02. БЕЗЛИМИТНЫЙ фитнес 5900», направленной 19.02.2014 г. в 15:28 на телефонный номер сотовой связи физического лица (+79889454275) в виде СМС-сообщения без предварительного согласия указанного лица, поскольку в ней нарушены требования ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч.ч. 1, 3 ст. 36 ФЗ «О рекламе», п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Алекс Фитнес» в 15-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить распространение рекламы любого содержания, по сетям электросвязи на номер телефона +7 без предварительного согласия адресата на её получение.

2. ООО «Алекс Фитнес» в 15-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить передачу СМС-сообщений от отправителя «+79023815616» на телефонный номер <...> .

3. ООО «Алекс Фитнес» и ООО «А1 Системс» представить в Ростовское УФАС России письменные доказательства исполнения пунктов 1,2 настоящего предписания до **01.01.2015г.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ростовское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

К.А. Коренченко

Члены Комиссии

И.В. Коба

Р.Р. Хребтиков