Резолютивная часть решения объявлена 18 ноября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 20 ноября 2014 года

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

П <…>,

Члены Комиссии:

Б <…>

Б <…>

рассмотрев дело №174-ФАС22-Р/10-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению жителя г.Барнаул о распространении рекламных смс-сообщений без предварительного согласия абонента,

в отсутствие заявителя (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела);

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламораспространителя ООО «Магис-Спорт» (уведомлен о времени и месте рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие сторон в связи с надлежащим уведомлением и отсутствием ходатайств об отложении рассмотрения дела.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю из прокуратуры г.Барнаула передано на рассмотрение заявление жителя г.Барнаул о получении заявителем на номер <...> -<…> смс-сообщения рекламного характера от абонента MAGIS-PLAZA: «Успей получить 5 месяцев в подарок до 30.09! 538-222, 538-333» (получено 23.09.2014 в 12:13 (09:13 мск.).

Согласно ст. 18 Федерального 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 рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия, исследовав материалы дела, пришла к следующим выводам.

На основании ст.3 Федерального закона «О рекламе», реклама – это 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.

Распространяемая посредством смс-сообщений информация об акциях фитнес-клуба «MAGIS-PLAZA» соответствует легальному определению понятия «реклама».

Согласно пояснениям генерального директора ООО «Магис-Спорт», между ИП Колчановым И.Г. и ООО «Магис-Спорт» заключен договор на оказание услуг №2507-01/14 от 25.07.2014г., согласно которому ИП Колчанов И.Г. предоставляет Обществу услугу в виде предоставления доступа к программному приложению, обеспечивающему формирование, доставку и подтверждение доставки смс-сообщений.

При регистрации заказчик получает персональные логин и пароль, позволяющие получить доступ к защищенной области сайта исполнителя. Передача информации (текст смс-сообщения и др.) происходит от заказчика к исполнителю через сеть интернет. (Правила предоставления услуг).

23.09.2014г. сотрудниками ООО «Магис-Спорт» было сформировано и отправлено рекламное смс-сообщение на абонентский номер <...> -<…>. Согласия абонента на получение рекламных смс-сообщений Общество не имеет.

Таким образом, смс-сообщение с рекламой об услугах фитнес-клуба «MAGIS-PLAZA» направлено с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, реклама фитнес-клуба «MAGIS-PLAZA», распространенная посредством смс-сообщения на номер заявителя без его предварительного согласия, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламораспространителем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Магис-Спорт» (ОГРН 1062225008450).

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «Магис-Спорт» ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в отправке смс-сообщения рекламного характера на абонентский номер мобильного телефона заявителя без его предварительного согласия.

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 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 рекламу: «Успей получить 5 месяцев в подарок до 30.09! 538-222, 538-333» от абонента «MAGIS-PLAZA», ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Признать ООО «Магис-Спорт» нарушившим требование законодательства Российской Федерации о рекламе.

3.Выдать ООО «Магис-Спорт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ №243

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

П<…>,

Члены Комиссии:

Б<…>

Б<…>,

на основании своего решения от 20 ноября 2014г. по делу №174-ФАС22-Р/10-14 о признании рекламы фитнес-клуба «MAGIS-PLAZA», направленной посредством смс-сообщений на абонентский номер заявителя без его предварительного согласия, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.ООО «Магис-Спорт» в **десятидневный срок** со дня вынесения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение смс-сообщений рекламного характера на абонентский номер заявителя +7-<…>.

2.ООО «Магис-Спорт» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 05 декабря 2014 года.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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