

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-236/2019

о назначении административного наказания

«13» марта 2019 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 054/04/14.3-236/2019 от «27» февраля 2019 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении директора ООО «Фитнеспарк» («...») по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

**в присутствии:** Печериченко Станислава Владимировича (паспорт),

### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 5763э от 18.10.2018г.) по факту распространения рекламы услуг фитнес-клуба с признаками нарушения требований Федерального закона от 13.03.2016г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В октябре 2018 года заявитель получил рекламный флаер с приглашением на гостевое посещение в фитнес парк «Academic». При этом флаер на лицевой стороне содержал следующую информацию:

*«Приглашение на гостевое посещение\* Приглашение действительно до 1 ноября 2018г. нам 1 год, фитнес парк «Academic» MedAcademPark ул. Николаева, д. 12/3 363-20-55 ACADEMIC-FITNESS.RU»,*

а также информацию на обороте:

*«фитнес парк «Academic» Тренажерный зал, Персональная тренировка, групповые программы, Секции для детей и взрослых, Фитнес-бар, Массаж, SPA процедуры, Просторные раздевалки с сауной. \*Приглашение на гостевое посещение дает право посещения фитнес-парка Academic в течение одной недели (тренажерный зал и групповые уроки) по предварительной записи для всех членов семьи. Записывайтесь по телефону 363-20-55 Предложение действительно для лиц старше 14 лет и при предъявлении паспорта. Количество мест ограничено».*

По приходу в клуб, как указывает заявитель, он выяснил, что флаер дает право посетить заведение не в течение недели, а один раз. И акция не действует для тех, кто уже был там бесплатно.

Рассмотрев данное заявление, Новосибирское УФАС России отмечает

следующее.

Согласно ч. 1 ст. 33 Федерального закона № 38-ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г., антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе; возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку соответствует определению рекламы.

В соответствии с информацией, представленной оператором связи АО «Авантел», номер телефона, указанный в рассматриваемой рекламе (363-20-55) принадлежит ООО «Фитнеспарк» на основании договора об оказании услуг связи № 0609-17/у от 21.06.2017г.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ООО «Фитнеспарк» представлены документы (вх. № 9643 от 22.11.18), согласно которым рассматриваемая реклама была изготовлена на основании распоряжения директора ООО «Фитнеспарк» от 20.08.2018г. В соответствии с данным распоряжением в срок до 20.08.2018 г. отдел рекламы ООО «Фитнеспарк», с целью привлечения аудитории в фитнес-парк Academic, а также для повышения лояльности действующих клиентов, обязан разработать и напечатать к 01.09.2018 г. рекламные материалы, в том числе флаер-приглашение на гостевое посещение фитнес-клуба, дающее право посещение фитнес-клуба в течение одной недели для обладателя флаера и членов его семьи.

В соответствии с Приложением № 1 к Распоряжению от 20.08.2018г., приглашение дает право посещения фитнес-парка Academic (тренажерный зал и групповые уроки) в течение одной недели для обладателя флаера и членов его семьи. Предложение действительно по предварительной записи и при предъявлении флаера. Количество мест ограничено.

Согласно Приложению № 2 к распоряжению «О проведении маркетинговых активностей, приуроченных к празднованию 1 года фитнес-парка Academic», *вход в клуб осуществляется строго по предварительной записи по телефону 363-20-55 в сопровождении менеджера по работе с клиентами с проведением инструктажа по правилам первого посещения и поведения в клубе. При разовом или гостевом посещении клуба при себе необходимо иметь документ, подтверждающий личность.*

*Член клуба имеет право за дополнительную плату согласно действующему Прейскуранту или согласно действия своего абонеента провести на территорию фитнес-клуба гостей, при этом на гостей распространяется действие настоящих Правил и Член Клуба несет ответственность за соблюдение приглашенными им лицами настоящих Правил, а также несет солидарную ответственность за причиненный гостями ущерб имуществу Клуба, в размере суммы причиненного ущерба. Клуб оставляет за собой право ограничивать количество гостевых посещений. Все гостевые визиты осуществляются только по предварительной записи в отделе по работе с клиентами Клуба.*

На рассматриваемом флаере отсутствует информация о количестве гостевых посещений по одному флаеру, о количестве гостевых посещений для одного лица по разным флаерам, о праве клуба ограничивать количество гостевых посещений. Данная информация является существенной, поскольку способна повлиять на восприятие потребителем рекламного предложения и сформировать правильную оценку действующей акции.

При этом, поскольку заявителем сообщается, что по приходу в клуб, он выяснил, что флаер дает право посетить заведение не в течение недели, а один раз, и акция не действует для тех, кто уже был там бесплатно, следовательно, в рассматриваемой рекламе отсутствует существенная информация, что ввело потребителя в заблуждение.

В силу части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно **ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе»**, не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Исходя из изложенного, рассматриваемая реклама содержит нарушение ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение указанной нормы, в соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе», несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно имеющимся материалам, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Фитнеспарк» (ОГРН 1165476184048, ИНН 5408012442, юридический адрес: 630060, г.Новосибирск, ул. Зеленая горка, д. 1/11, корп. 1, оф. 2).

Таким образом, действия ООО «Фитнеспарк» нарушили ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе».

Решением по делу № 88/18 от 23.01.2019г. ООО «Фитнеспарк» признано нарушившим ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с 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.

**Дата совершения административного правонарушения – октябрь 2018г.**

**Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.**

На рассмотрение дела «...»представил пояснения к Протоколу № 054/04/14.3-236/2019 от 27.02.2019г., в которых сообщает, что в тексте Протокола отсутствует упоминание факта того, что на распространенном флаере была указана следующая информация: *«Приглашение на гостевое посещение дает право посещения фитнес-парка Academic в течение одной недели (тренажерный зал и групповые уроки) по предварительной записи для всех членов семьи. Записывайтесь по телефону 363-20-55. Предложение действительно для лиц старше 14 лет и при предъявлении паспорта. Количество мест ограничено».*

Суть проводимой акции - предоставить возможность бесплатно ознакомиться с услугами фитнес-центра, чтобы было проще принять дальнейшее решение приобретать ли абонементы в данном фитнес центре, или нет. Зайти на гостевое посещение можно было с членами своей семьи (подтвержденными документально).

В целях предотвращения перегруженности клуба гостевыми посещениями (так как, в соответствии с Распоряжением о проведении маркетинговой активности, каждый гостевой посетитель закреплен по времени за дежурным тренером, который проводит показ тренажерного зала, объясняет принципы действия тренажеров и проводит пробную бесплатную тренировку), клуб требует предварительной записи и оставляет за собой право отказать в посещении, если закончилось свободное время дежурного тренера.

Клуб заинтересован в повышении информированности населения относительно оказания своих услуг и не в его интересах отказывать в подобном информировании.

Клуб всегда трактовал запросы возможных клиентов в их пользу, оставляя за собой право ограничить гостевые посещения ввиду чрезмерного трафика в клубе, или ввести жесткие требования к срокам посещения ввиду явного расхождения целей акции с целями посетителей - желания превратить предоставляемую возможность гостевого посещения в регулярную бесплатную услугу от клуба.

Новосибирское УФАС России отмечает, что, в том числе, данные доводы уже были изучены и оценены Комиссией Новосибирского УФАС России в рамках рассмотрения Дела № 88/18, возбужденного по факту нарушения законодательства о рекламе.

Информация о количестве гостевых посещений по одному флаеру, о количестве гостевых посещений для одного лица по разным флаерам, о праве клуба ограничивать количество гостевых посещений, о трактовке понятия *«в течение одной недели»*, отсутствовала на рассматриваемом флаере. Данная информация является существенной, поскольку способна повлиять на восприятие потребителем рекламного предложения и сформировать правильную оценку действующей акции.

Таким образом, действия (бездействия) ООО «Фитнеспарк» и должностного лица ООО «Фитнеспарк», выразившиеся в неуказании на рассматриваемом флаере существенной информации, отсутствие которой способно ввести потребителя в заблуждение.

Согласно материалам дела генеральным директором ООО «Фитнеспарк» является Печериченко Станислав Владимирович. Следовательно, ответственным за данное правонарушение является именно указанное должностное лицо.

Нарушение ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе» «...» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях**, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Срок давности привлечения «...» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно п.2 ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Фитнеспарк» является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 10.08.2018г. «...» является должностным лицом ООО «Фитнеспарк».

Данное правонарушение совершено «...» впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие смягчающих, отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать директора ООО «Фитнеспарк» (ОГРН 1165476184048) - «...» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к «...» меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В силу ст. 29.11 Кодекса РФ об административных правонарушениях, резолютивная часть данного Постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела рекламы

И.В. Волохина

Постановление о назначении административного наказания выдано «\_\_\_» \_\_\_\_\_ Г.

Постановление о назначении административного наказания вступило в законную силу «\_\_\_» \_\_\_\_\_ Г.

В соответствии со статьей 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.