ООО «Фитнес про»

Типанова ул., д.21,

литер А, помещ.437

г.Санкт-Петербург, 196135

Заявителю

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/18-714/2022

Решение принято 08 февраля 2023 года

Решение изготовлено в полном объеме 14 февраля 2023 года г.Барнаул

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

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев материалы дела №022/05/18-714/2022, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством нежелательного звонка рекламной информации без предварительного согласия заявителя, что указывает на признаки нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя – ООО «Фитнес про» (ИНН 7810743960),

УСТАНОВИЛА:

12.09.2022г. ФАС России направлено в Алтайское краевое УФАС России для рассмотрения заявление гражданина РФ о поступлении на мобильный телефон звонка с рекламным предложением без предварительного согласия абонента.

Заявитель указал, что согласия на получение данной рекламной информации отправителю не давал, в качестве доказательства представлена аудиозапись звонка с рекламой.

Абонентский номер +7901<...>, с которого поступил телефонный звонок, обслуживается по договору от <...>, который заключен оператором связи АО «МТТ» с ООО «ЛПТ» (ИНН 7804191439).

В отношении ООО «ЛПТ» 03.10.2022г. возбуждено дело №022/05/18-714/2022 по признакам нарушения ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 25.10.2022г.

25.10.2022г., 16.11.2022г., 01.12.2022г. рассмотрение дела откладывалось в связи с отсутствием в материалах дела доказательств извещения ООО «ЛПТ» о дате и времени рассмотрения дела. Кроме того, не представлены необходимые для рассмотрения дела документы и материалы.

27.12.2022г. рассмотрение дела отложено, к участию в деле в качестве рекламораспространителя привлечено ООО «Фитнес про» (ИНН 7810743960), так как реклама распространялась от имени фитнес-клуба «Экстра спорт» (ООО «Фитнес про») и произведена замена рекламораспространителя ООО «ЛПТ» на ООО «Фитнес про». Определение об отложении рассмотрения дела направлено почтовой связью на юридический адрес Общества.

19.01.2023г. рассмотрение дела отложено, так как запрашиваемые документы не представлены в антимонопольный орган.

Заявителю копия определения с указанием даты и времени рассмотрения дела была направлена по адресу электронной почты и на почтовый адрес, указанные в заявлении, в связи с чем, заявитель считается надлежаще уведомленным.

Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Фитнес про» (ИНН 7810743960) во исполнение определения о возбуждении дела письменные пояснения, ходатайства в антимонопольный орган не представлены.

Определение о возбуждение дела направлено ООО «Фитнес про» по адресу регистрации юридического лица (выписка из ЕГРЮЛ от 27.12.2022г.). Согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений, определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела от 19.01.2023г. ООО «Фитнес про» не получено.

Согласно ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле.

На заседании, состоявшемся 08.02.2023г., Комиссия, изучив имеющиеся материалы дела, дав им надлежащую оценку, установила следующее.

Согласно материалам дела, 10.09.2022г. с номера +7901<...> на абонентский номер заявителя +7952<...> поступила информация: «Меня зовут Анастасия, фитнес-клуб «Экстра спорт». У нас сейчас проходит фитнес-ярмарка и мы дарим год фитнеса всего за 5 тысяч рублей. Плюс второй абонемент для вашего друга в подарок. Могу выслать вам более подробную информацию и соединить вас с менеджером чтобы закрепить за вами акцию?».

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания к фитнес-клубу «Экстра-спорт» и проводимой в клубе акции.

В соответствии с ч.1 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.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона «О связи», абонент – это пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

На запрос антимонопольного органа оператором связи ООО «Тинькофф Мобайл» предоставлены сведения, что абонентский номер +7952<...> обслуживается по договору оказания услуг связи <...>заключенному с заявителем.

Следовательно, заявитель является абонентом и указывает в заявлении, что согласия на получение рассматриваемой рекламы не давал, что содержит нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

Заявителем представлена запись звонка с рекламным предложением от фитнес-клуба «Экстра спорт». Антимонопольным органом установлено, что одним из телефонных номеров фитнес-клуба «Экстра спорт» является номер +7-812-<...>, абонентом которого является ООО «Фитнес про» (ИНН 7810743960).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 27.12.2022г., основным видом деятельности ООО «Фитнес про» является деятельность в области спорта прочая (код ОКВЭД – 93.19).

Из представленной записи звонка с рекламным предложением следует, что реклама распространялась сотрудником фитнес-клуба «Экстра спорт» и от имени клуба.

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.

Следовательно, рекламораспространителем является ООО «Фитнес про» (ИНН 7810743960, г. Санкт-Петербург).

В ходе заседания Комиссии, членами Комиссии осуществлен звонок на абонентский номер +7901<...>, автоинформатор оповестил: «Данный номер принадлежит компании МТТ, если вы заинтересованы покупкой данного номера или другими услугами МТТ, вы можете написать по адресу corp.mtt.ru», следовательно, реклама на момент рассмотрения дела Комиссией не распространяется.

В соответствии с п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, рассматриваемая реклама «Меня зовут Анастасия, фитнес-клуб «Экстра спорт». У нас сейчас проходит фитнес-ярмарка и мы дарим год фитнеса всего за 5 тысяч рублей. Плюс второй абонемент для вашего друга в подарок. Могу выслать вам более подробную информацию и соединить вас с менеджером чтобы закрепить за вами акцию?» является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «Фитнес про» (ИНН 7810743960) 10.09.2022г. с номера +7901<...> на абонентский номер заявителя +7952<...>, поскольку при ее распространении нарушено требование ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

2.Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с нецелесообразностью.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в трехмесячный срок со дня вынесения.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>