РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/5-125/2020

03 марта 2020 года город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <…>,

рассмотрев дело № 055/05/5-125/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <…> (ИНН <…>, ОГРНИП <…>, далее – ИП <…>) рекламы, содержащей признаки нарушения требований пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии: заявителя – <…>, представителя ИП <…> – <…> (доверенность б/н от 11.02.2020)

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России поступило обращение физического лица по факту распространения на фасаде здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске недостоверной рекламы фитнес - клуба «Super Club» о стоимости фитнес услуг: *«SuperClub фитнес ГОТОВЬ САНИ ЛЕТОМ, А ТЕЛО… КРУГЛЫЙ ГОД ЗА 6999».*

В частности, в обращении заявителя указано: *«…На основании Договора (Оферта) № СОГ00-00054 от 05.01.2020 г. мной был приобретен абонемент на годовое безлимитное посещение клуба по цене 11900 руб. Хотя на рекламном баннере, размещенном на фасаде здания клуба,… указано, что проходит акция: «Безлимитный абонемент на 12 месяцев за 6999 руб.». Никакой другой информации о дополнительных условиях в рекламе не указано!...*

…Более того, менеджер продавшая мне абонемент, сказала, что данная цена в 6999 руб. распространяется только на клиентов, вес которых менее 100 кг, что указывает на явную дискриминацию по индивидуальным особенностям человека!...».

Из содержания представленного заявителем Договора № СОГ00-00054 от 05.01.2020 деятельность в фитнес-клубе «Super Club» осуществляет индивидуальный предприниматель <…> (ИНН <…>).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **реклама** - это

информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **объектом рекламирования** является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **товар** - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена наружным способом, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к фитнес - клубу «Super Club» и оказываемы им услугам.

По определению (часть 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе») реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит **не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара**, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Фактическая реализация заявителю услуг по цене выше, чем была заявлена в рекламе, свидетельствует о размещении недостоверной информации, что вводит потребителей рекламы в заблуждение, создавая искаженное представление о стоимости предлагаемых товаров, и является нарушением, предусмотренным пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – постановление Пленума ВАС РФ № 58) рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу обязательных сведений или условий оказания услуг.

Согласно пункту 29 постановления Пленума ВАС Российской Федерации № 58 **информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.**

На запрос Омского УФАС России ИП <…> в ответ от 06.02.2020 вх. № 1143 была представлена информация, согласно которой *«…Напротив отдела продаж имеется большой плакат, на котором размещена информация о полной стоимости годового абонемента (14999 рублей), акции (6999 рублей), а также об имеющихся ограничениях в акции – «не распространяется на клиентов весом свыше одного центнера»…».*

Как установлено Комиссией Омского УФАС России **условие** *«не распространяется на клиентов весом свыше одного центнера»* в рекламе, расположенной на фасаде здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске отсутствует, что противоречит требованиям части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 5 Федерального 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.

При этом информация о возможности уточнения подробностей о рекламируемой услуге (приобретение абонемента) в ином месте (на плакате отдела продаж) не заменяет размещения существенных сведений именно в рекламе, отсутствие которых способно ввести потребителя рекламы в заблуждение.

Поскольку реклама услуги по покупке годового абонемента направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <…> является и рекламодателем, и рекламораспространителем.

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 и частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 07 февраля 2020 года (далее - Определение от 07.02.2020) в отношении ИП <…> было возбуждено дело № 055/05/5-125/2020 по признакам нарушения пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на Определение от 07.02.2020 ИП <…> в письме от 27.02.2020 вх. № 1917э указано следующее: *«… Индивидуальный предприниматель <…> размещает спортивный клуб «Суперклуб» в помещениях на втором и третьем этажах в здании, расположенном по адресу: город Омск, ул. 70 лет Октября, дом 5 на условиях договора субаренды…*

…Кроме того, в настоящее время все недостатки <…> исправлены, на здании, расположенном по адресу: город Омск, ул. 70 лет Октября, дом 5, в группе в социальной сети «ВК», а также на официальном сайте СуперКлуба размещена информация об ограничении в акции…».

При этом в адрес Омского УФАС России были представлены скриншоты с указанных

сайтов, а также фотоснимки фасада здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске, на котором размещается спорная реклама.

Рассмотрев представленные документы, Комиссия не может согласиться с позицией И П <...> о том, что *«в настоящее время все недостатки исправлены»,* поскольку фотоснимки явно свидетельствуют о том, что рассматриваемая спорная реклама дополнена только знаком «*» без указания условий, влияющих на стоимость (6999 руб.) абонемента.

На заседании Комиссии 03.03.2020 представителем ИП <...> подтверждено, что в настоящее время рассматриваемая реклама дополнена только знаком «*», без указания условия приобретения абонементов за 6999 руб.

В ходе рассмотрения настоящего дела заявителем поддержана позиция, изложенная в обращении, при этом им дополнительно указано, что акция - *«КРУГЛЫЙ ГОД ЗА 6999»* распространялась только на женщин, однако данный факт при рассмотрении дела документально подтвержден не был.

Рассмотрев материалы дела, пояснения сторон, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ИП <...>, требований пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламной информации на фасаде здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в материалах дела отсутствуют документальные доказательства, отражающие факт устранения ИП <…> нарушения законодательства о рекламе, Комиссия Омского УФАС России, считает, что в данном случае имеются основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ИП <…>.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 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 ИП <…> (ИНН <…>, ОГРНИП <…>): *«SuperClub фитнес ГОТОВЬ САНИ ЛЕТОМ, А ТЕЛО… КРУГЛЫЙ ГОД ЗА 6999»,* распространенную 14.01.2020 на фасаде здания № 5 по улице 70 лет Октября в городе Омске, ненадлежащей, нарушающей требования пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП < ... > предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС

России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 05 марта 2020 года.

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

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии:<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 055/05/5-125/2020

03 марта 2020 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <…>,

на основании своего решения от 03.03.2020 по делу № 055/05/5-125/2020 о признании рекламы индивидуального предпринимателя <…> (ИНН <…>, ОГРНИП <…>, далее – ИП <…>), ненадлежащей, нарушающей требования пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по

исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) **в десятидневный срок** с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение требований пункта 4 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: сопровождать рекламу стоимости абонементов 6999 руб. указанием на иные существенные условия приобретения услуги, влияющие на данную стоимость.

2. ИП <...> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания **в пятидневный срок** с момента исполнения настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 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 тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии: <...>