

ООО «СТ ФИТНЕС»

123060, г. Москва,

ул. Маршала Бирюзова, д. 31

123181, г. Москва,

ул. Исаковского, д. 33

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде предупреждения

по делу об административном правонарушении № 04-04/100А-18

«22» марта 2019 года г. Ярославль

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) Гудкевич Е.В., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04-04/100А-18, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СТ ФИТНЕС» (далее- ООО «СТ ФИТНЕС»), адрес местонахождения: 123060, г. Москва, ул. Маршала Бирюзова, д. 31; место фактического осуществления деятельности: 123181, г. Москва, ул. Исаковского, д. 33; дата регистрации в качестве юридического лица 25.10.2013 г., Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве, ИНН 7734710825, ОГРН 1137746992404, КПП 773401001, в отсутствие представителя ООО «СТ ФИТНЕС», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 04-04/100А-18,

УСТАНОВИЛ:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило обращение <...> (вх. № 8723 от 29.05.2018) о получении 28.05.2018 в 15 часов 37 минут на абонентский номер «...» с абонентского номера, имеющего буквенное обозначение «NeoFit», через смс-центр «+7 926-200-03-31» рекламного сообщения следующего содержания: «3 дня! Фитнес год- 16500р Помесячная оплата 24/7 84951204467 k.n-fit.ru».

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») реклама - это информация, распространяемая 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.

Рассматриваемая информация по своему содержанию адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к фитнес-центру, формирование и поддержание интереса к нему и продвижение его на рынке, следовательно, является рекламой.

В соответствии с частью 1 статьи 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 распространённой без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено.

Заявитель в своем обращении указал, что не давал согласия на получение подобного рода рекламы.

ООО «СМС-центр» представило письменные пояснения (вх. № 13957 от 24.09.2018) о том, что по факту распространения рассматриваемой рекламы ООО «СМС-центр» сделало запрос в ООО «СТ ФИТНЕС», на что ООО «СТ ФИТНЕС» представило договор с членом клуба № 18156 от 10.09.2016, заключенный между ООО «СТ ФИТНЕС» и <...>, в соответствии с которым ООО «СТ ФИТНЕС» вправе направлять <...> информацию о предложениях на продление клубного членства, скидках и акциях. Срок действия договора с 14.09.2016 по 14.09.2017.

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» также представило указанный договор с членом клуба (вх. № 11025 от 31.07.2018) в качестве подтверждения согласия абонента на получение рассматриваемой рекламы.

ООО «СТ ФИТНЕС» за пределами срока рассмотрения дела № 04-01/55-18 направило письменные пояснения (вх. № 16667 от 07.12.2018) о том, что рассматриваемое рекламное смс-сообщение было направлено ООО «СТ ФИТНЕС» заявителю в соответствии с полученным ранее в материалы дела договором с членом клуба № 18156 от 10.09.2016, заключив который заявитель выразил согласие на получение рекламной рассылки от ООО «СТ ФИТНЕС».

<...> в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 13816 от 18.09.2018) пояснил, что членом фитнес-центра ООО «СТ ФИТНЕС» никогда не являлся, представленный договор № 18156 от 10.09.2016 не заключал. Кроме того, Ярославским УФАС России установлено, что подпись, содержащаяся в договоре, явно не соответствует подписи в паспорте заявителя, а также представленному заявителем образцу своей подписи.

На основании изложенного рассматриваемое рекламное смс-сообщение было направлено <...> без предварительного согласия абонента на его получение, что нарушает часть 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 18 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ПАО «Мегафон» в ответ на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 9664 от 22.06.2018) сообщило, что рассматриваемое смс-сообщение было отправлено ООО «ДЭНИ КОЛЛ» в соответствии с Договором № ДМИ-ДЕНИКОЛЛ-01072016 от 01.07.2016, заключенным между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и АО «МегаЛабс». В

соответствии с условиями указанного договора обязанность по получению согласия абонента на получение рекламы возложена на ООО «ДЭНИ КОЛЛ».

ООО «ДЭНИ КОЛЛ» представило письменные пояснения (вх. № 11025 от 31.07.2018) о том, что отправителем указанного смс-сообщения является ООО «СМС-центр», и в соответствии с Партнерским договором № ДП/SMS-4/01122017, заключенным между ООО «ДЭНИ КОЛЛ» и ООО «СМС-центр», обязанность получать предварительное согласие абонента на получение рекламы возложена на ООО «СМС-центр».

ООО «СМС-центр» представило письменные пояснения (вх. № 13957 от 24.09.2018) о том, что рассматриваемое рекламное смс-сообщение было направлено <...> от ООО «СТ ФИТНЕС» в рамках договора оказания услуг № 314537 от 19.12.2014, заключенного между ООО «СМС-центр» и ООО «СТ ФИТНЕС», в соответствии с пунктом 3.2.3 которого обязанность получать предварительное согласие абонента на получение рекламы возложена на ООО «СТ ФИТНЕС».

На основании изложенного рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «СТ ФИТНЕС», нарушившее требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушения требований части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Обстоятельства дела позволяют сделать вывод о том, что ООО «СТ ФИТНЕС» имело возможность предотвратить совершение административного правонарушения, могло и должно было предпринять все необходимые меры к недопущению распространения ненадлежащей рекламы.

Таким образом, ООО «СТ ФИТНЕС» допустило нарушение требований части 1 статьи 18, а также части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Учитывая изложенное, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области Гудкевич Е.В. приходит к выводу о совершении ООО «СТ ФИТНЕС» виновного действия, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания ООО «СТ ФИТНЕС» учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, на основании документов, представленных в материалы дела.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

ООО «СТ ФИТНЕС» в течение года до совершения рассматриваемого правонарушения к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ не привлекалось.

ООО «СТ ФИТНЕС» в соответствии с данными Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru/> является микропредприятием.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

В части 2 статьи 3.4 КоАП РФ указано, что предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения 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 при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП

РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь ООО «СТ ФИТНЕС» (ИНН 7734710825, ОГРН 1137746992404, КПП 773401001) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в связи с нарушением части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», выразившимся в распространении рекламы фитнес-центра по сетям электросвязи, к административной ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Постановление вступает в законную силу «__» _____ 2019 г.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России Е.В. Гудкевич

Дата выдачи постановления «__» _____ 2019 г.

(подпись) (расшифровка подписи)