



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по делу № 84

Резолютивная часть решения оглашена 13.10.2016
Решение в полном объеме изготовлено 21.10.2016

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе (Приказ Свердловского УФАС России № 285 от 19.08.2016) в составе:

председатель Комиссии <...> – заместитель руководителя управления;
члены Комиссии <...> – начальник отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией;
<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией;

в присутствии:

заявителя – ООО «Аэро-Фитнес»: <...> (по доверенности),
лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства – ООО «Премьера»: <...> (по доверенности),

рассмотрев в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила), дело № 84, возбужденное на основании заявления ООО «Аэро-Фитнес» с жалобой на распространение ненадлежащей рекламы,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 84 по признакам нарушения рекламного законодательства было возбуждено в отношении ООО «Премьера» Определением от 08.08.2016 на основании сведений, содержащихся в заявлении ООО «Аэро-Фитнес» (вх. № 01-8609 от 07.06.2016) с жалобой на ненадлежащую рекламу фитнес-клуба LIFE fit.

Определением от 08.08.2016 рассмотрение дела было назначено на 20.09.2016 и по итогам заседания Комиссии отложено на 13.10.2016 в связи с неявкой ООО «Премьера», а также непредставлением запрошенных документов.

При рассмотрении дела установлено следующее:

Как указал заявитель, реклама была размещена 19.05.2016 на сайте www.e1.ru под заголовком «Максимальную скидку на год фитнеса даёт сеть фитнес-клубов LIFE fit».

В рекламе неоднократно упоминалось о том, что LIFE fit является именно сетью фитнес-клубов: «LIFE fit – это абсолютно уникальная сеть фитнес-клубов, которая вышла на новый, европейский уровень предоставления услуг...», «Сеть фитнес-клубов LIFE fit объявляет о последних днях продаж годовых карт...».

Заявитель ООО «Аэро-Фитнес» указывает, что данная реклама является ненадлежащей, нарушающей ФЗ «О рекламе», фитнес-клуб вводит в заблуждение потребителей, позиционируя себя как сеть фитнес клубов. Однако на самом деле, на момент подачи заявителем заявления в антимонопольный орган, ни один фитнес-клуб LIFE fit не был открыт в г. Екатеринбурге.

В данной рекламе акцент делается на то, что фитнес-клуб LIFE fit является сетью фитнес-клубов, что, тем самым привлекает клиентов.

Для того, чтобы являться сетью фитнес-клубов, как указал заявитель, необходимо открыть два и более филиалов фитнес-клуба.

На данный момент единственный фитнес-клуб LIFE fit открыт в июле 2016 г. и находится по адресу: г. Екатеринбург, ул. Степана Разина, 95. На официальном сайте фитнес-клуба www.лайффит.рф отсутствует информация о каких-либо иных филиалах фитнес-клуба.

По информации, полученной от заявителя, лицом, осуществляющим деятельность в фитнес-клубе LIFE fit по адресу: г. Екатеринбург, ул. Степана Разина, 95, является ООО «Премьера» (ИНН 6679022090; ОГРН 1126679025208). Данную информацию заявитель получил, приобретая по договору купли-продажи № 000000268 от 23.06.2016 клубную карту фитнес-клуба LIFE Fit.

20.09.2016 на заседании комиссии ООО «Аэро-Фитнес» сообщило, что в настоящее время рассматриваемая реклама фитнес-клуба LIFE fit продолжает распространяться на сайте www.e1.ru.

13.10.2016 на заседании комиссии ООО «Аэро-Фитнес» сообщило, что в настоящее время на сайте www.e1.ru продолжает распространяться реклама фитнес-клуба LIFE fit, размещенная еще 19.05.2016.

Кроме того, как сообщил заявитель, на сайте www.e1.ru в настоящее время распространяются следующие рекламы фитнес-клуба LIFE Fit, в которых LIFE Fit позиционирует себя как сеть фитнес-клубов:

15.04.2016 была размещена реклама под заголовком «Начни новую жизнь не с понедельника, а сегодня»: в Екатеринбурге открывается сеть новых фитнес-клубов». В данной рекламе используются следующие выражения: «...открывается сеть новых фитнес-клубов», «LIFE Fit – абсолютно уникальная сеть фитнес-клубов...».

17.06.2016 была размещена реклама под заголовком «Презентация нового фитнес-клуба сети LIFE Fit пройдет 18 июня 2016 года». В данной рекламе используются следующие выражения: «...сети LIFE Fit...», «сеть профессиональных фитнес-клубов LIFE Fit».

В письменных объяснениях (вх. № 01-16190 от 10.10.2016), а также на заседании комиссии ООО «Премьера» сообщило следующее:

С доводами заявителя ООО «Премьера» не согласно по следующим основаниям:

Бренд «LIFE fit» был создан учредителями ООО «Премьера» как сеть фитнес-центров. В разработку логотипа, сайта и общей концепции было вложено значительное количество денежных средств.

25 марта 2016 г. ООО «Премьера» заключило следующие договоры: договор субаренды № 01/16 с ООО «Селебрис» на субаренду нежилого помещения по адресу:

г. Екатеринбург, ул. Степана Разина, 95; договор аренды № 02/16 с ЗАО «Омега-5» на аренду нежилого помещения по адресу: г. Екатеринбург, ул. Авиационная, 65, корп. 1. В заказанных помещениях по бизнес-плану участников общества должны были располагаться фитнес-центры, объединенные единой тематикой под брендом «LIFE fit». Однако фитнес-клуб по адресу: г. Екатеринбург, ул. Степана Разина, 95, начал свою работу раньше клуба по адресу: г. Екатеринбург, ул. Авиационная, 65, корп. 1 по не зависящим от ООО «Премьера» обстоятельствам.

На сегодняшний день с собственником помещения по адресу: г. Екатеринбург, ул. Авиационная, 65, корп. 1, ведутся переговоры о характере, сроках и объемах ремонтных работ, что не позволяет арендатору полноценно пользоваться помещением и открыть второй в сети фитнес-зал.

ООО «Премьера» просит обратить внимание на тот факт, что во всех новостях, размещенных на портале www.el.ru, касающихся «LIFE fit», было указано, что предоставление услуг по предлагаемым к приобретению потребителями абонементов осуществляется конкретным фитнес-центром по адресу: г. Екатеринбург, ул. Степана Разина, 95, что нельзя расценивать как введение потребителя в заблуждение, так как размещенная информация была направлена на привлечение внимания к определенному объекту рекламирования - фитнес-клубу, расположенному по указанному выше адресу.

В силу п. 2 ст. 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, 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. При этом товар определен как продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п. 3 ст. 3 Закона о рекламе).

На портале E1.ru размещается реклама конкретного фитнес-центра, а не сети «LIFE Fit» в целом, что подтверждается также описанием индивидуально определенного клуба и указанием на его место нахождения. Кроме того, в каждой рекламной публикации указана ссылка на сайт www.лайффит.рф, где в общем доступе раскрыта вся информация о месте нахождения, видах и стоимости услуг фитнес-центра, оказывающего услуги потребителю, информация же о вновь открытом клубе будет дополнена ООО «Премьера» на указанном сайте лишь после окончания переговоров с собственником помещения по адресу: г. Екатеринбург, ул. Авиационная, 65, корп. 1, во избежание размещения на сайте недостоверной информации. По телефонам, указанным в рекламе, а также с помощью сайта рекламодателя потребитель может получить всю необходимую информацию об услугах.

Реклама, размещенная ООО «Премьера» на www.el.ru с 17 июня 2016 г. содержит информацию лишь о конкретном фитнес-центре по адресу: г. Екатеринбург, ул. Степана Разина, 95.

ООО «Премьера» допустило нарушение ФЗ «О рекламе» неумышленно, а само нарушение не несет в себе существенную угрозу охраняемым общественным отношениям и не причинило вред интересам потребителей.

Лицом, определившим содержание рекламы фитнес-клуба является единственный исполнительный орган ООО «Премьера» - <...>.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения лица, в отношении которого возбуждено дело, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам:

Целями Федерального закона «О рекламе» являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст. 1 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 №38-ФЗ).

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 (п. 1 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 (п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

Недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара (п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе»).

ООО «Премьера» распространило рекламу на сайте www.e1.ru с 15.04.2016 под заголовком «Начни новую жизнь не с понедельника, а сегодня»: в Екатеринбурге открывается сеть новых фитнес-клубов», с 19.05.2016 под заголовком «Максимальную скидку на год фитнеса даёт сеть фитнес-клубов LIFE fit» и с 17.06.2016 под заголовком «Презентация нового фитнес-клуба сети LIFE Fit пройдет 18 июня 2016 года», которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе и продавце товара (спортивно-тренировочные услуги) – фитнес-клубе «LIFE Fit», а именно о том, что «LIFE Fit» - это сеть фитнес-клубов.

Как следует из материалов дела, в рекламных материалах, распространенных на сайте www.e1.ru, фитнес-клуб «LIFE Fit» позиционирует себя как сеть фитнес-клубов за счет использования в рекламе следующих фраз:

«...открывается сеть новых фитнес-клубов», «LIFE Fit – абсолютно уникальная сеть фитнес-клубов...» в рекламе, распространенной 15.04.2016;

«LIFE Fit – абсолютно уникальная сеть фитнес-клубов...», «Сеть фитнес-клубов LIFE Fit объявляет...» в рекламе, распространенной 19.05.2016;

«...сети LIFE Fit...», «сеть профессиональных фитнес-клубов LIFE Fit» в рекламе, распространенной 17.06.2016.

Однако, фитнес-клуб «LIFE Fit» фактически открылся 18.07.2016 только по единственному адресу: г. Екатеринбург, ул. Степана Разина, 95.

На официальном сайте фитнес-клуба www.лайффит.рф на момент распространения рекламы, а также на момент рассмотрения данного дела отсутствует информация о каких-либо иных филиалах фитнес-клуба.

Согласно «Толковому словарю русского языка» под ред. С.И. Ожегова, Н.Ю. Шведовой, «сеть» - совокупность расположенных где-нибудь однородных учреждений, организаций.

Согласно свободной энциклопедии «Википедия», «совокупность» - объекты, выступающие вместе, как одно целое.

Следовательно, при использовании в рекламе фитнес-клуба «LIFE Fit» информации, позиционирующей его именно как сеть фитнес-клубов, в сознании потребителя возникает убеждение о наличии у предприятия (организации) нескольких филиалов, в каждом из которых можно получить однородные услуги (спортивно-тренировочные услуги), идентичные по качеству и иным характеристикам, и присущие одному субъекту, осуществляющему хозяйственную деятельность на рынке под коммерческим обозначением «LIFE Fit».

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требований п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, согласно п. 5 ст.3 ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Премьера», что подтверждается материалами дела № 84 и не оспаривается Обществом.

Как следует из материалов дела, указанная реклама распространяется на сайте www.e1.ru с 15.04.2016 и по настоящее время, таким образом имеется необходимость в выдаче предписания ООО «Премьера» о прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 ФЗ «О рекламе» Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Согласно п.43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утвержденных Постановлением Правительства РФ №508 от 17.08.2006) дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст.14.3 КоАП РФ.

Согласно п.1 ч.1 ст.28.1.КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 - 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с п. 37 – 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу фитнес-клуба «LIFE Fit», распространенную с 15.04.2016 под заголовком «Начни новую жизнь не с понедельника, а сегодня»: в Екатеринбурге

открывается сеть новых фитнес-клубов», с 19.05.2016 под заголовком «Максимальную скидку на год фитнеса даёт сеть фитнес-клубов LIFE fit» и с 17.06.2016 под заголовком «Презентация нового фитнес-клуба сети LIFE Fit пройдет 18 июня 2016 года», ненадлежащей, нарушающей требования п.20 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе», поскольку реклама содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе и продавце товара – фитнес-клубе «LIFE Fit», а именно о том, что «LIFE Fit» - это сеть фитнес-клубов.

2. Выдать ООО «Премьера» предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

3. Законному представителю ООО «Премьера» (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) _____ **2016 г. в __ час. __ мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

4. Директору ООО «Премьера» <...> надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) _____ **2016 г. в __ час. __ мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

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

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>