

РЕШЕНИЕ

по делу № 051/05/5-24/2020

19 марта 2019 года

г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Председателя комиссии – заместителя руководителя управления – Поповой Ирины Николаевны;

Членов комиссии: главного специалиста-эксперта отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мороз С.В., главного специалиста-эксперта отдела контроля товарных и финансовых рынков Яшиной О.Е.,

рассмотрев дело № 051/05/5-24/2020 от 20.01.2020 по признакам нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) в присутствии представителя ООО «ФитнесСити» <...> по доверенности № ФС-02 от 29.04.2019 и в отсутствии заявителя.

УСТАНОВИЛА

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило заявление гражданки <...> по факту распространения в г. Мурманске с 01 по 15 декабря 2019 года в виде наружного баннера и на стойке регистрации в клубе «X-Fit» рекламы: «X-Fit, фитнес клуб, количество карт ограничено. ВТОРАЯ КАРТА В ПОДАРОК! Карта для друга при покупке клубной карты. Дари фитнес на новый год, 8152<...>, г. Мурманск, ул. Гвардейская, 1А. мелким шрифтом в нижней части: «Предложение действует с 01.12.2019 по 15.12.2019. Действуют ограничения. Организатор ООО ФитнесСити», г. Мурманск. Подробные условия акции по телефону 8152 <...>», с признаками нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 3 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о рекламе)

реклама - это 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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 36 Закона о рекламе антимонопольный орган по собственной инициативе, представлению прокурора, обращениям органов государственной власти или органов местного самоуправления, а также по заявлениям физических или юридических лиц возбуждает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заявитель просит провести проверку так как считает, что реклама, в представленном виде, является ненадлежащей.

Из рекламы следует, что, купив клубную карту, карта для друга предоставляется в подарок. Однако, в рекламе не указывается, что вторая карта не аналогичная приобретаемой, а всего на 8 занятий (клип карта). По мнению заявителя, отсутствие такой существенной информации вводит потребителей рекламы в заблуждение, и не оправдывает их ожидания.

В силу пункта 4 части 3 статьи 5 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.

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 (часть 7 статьи 5 Закона о рекламе).

Определением о возбуждении дела № 051/05/5-24/2020 рассмотрение дела назначено на 19.03.2020г. в 11:00.

Определение направлено в адрес заявителя <...> и ООО «ФитнесСити».

<...> на рассмотрение не явилась, ходатайство до даты рассмотрения не направила. Основания для отложения или приостановления рассмотрения дела отсутствуют.

Представитель ООО «ФитнесСити», ознакомившись 11.02.2020 с материалами дела и представив запрашиваемую антимонопольным органом информацию и документы, изложил в письменном виде позицию Общества.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «ФитнесСити» признал, что изложенная в рекламе информация недостаточно подробно доводит до потребителя условия акции о том, что подарочная карта предоставляется с ограничениями. Общество указало в рекламе мелким шрифтом о том, что действуют ограничения, подробные условия акции можно уточнить по телефону не учтя, что потребитель в рекламе должен получить полную информацию о рекламируемом продукте и условиях акции.

Со слов представителя, лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, а также мест её размещения, является руководитель отдела продаж Урванцева Г.С. (Приказ № 55-18-ФС от 27.01.2018 о принятии на работу и назначении на должность), которая, без согласования с руководством определила содержание рекламы.

Из пояснений следует, что реклама размещалась в виде наружных баннеров на улицах г. Мурманска, на стойке регистрации в помещении фитнес клуба, а также в эфире радио «Power Хит Радио».

Общество с ограниченной ответственностью «ФитнесСити» (ОГРН 1155190011811 от 25.09.2015, ИНН5190052638, юридический адрес: г. Санкт-Петербург, проспект Литейный, д.26, литера А, помещение 350, Эт.4, офис423-1) является хозяйственным субъектом, осуществляющим деятельность фитнес-центров(93.13).

Пунктом 1.9 Устава ООО «ФитнесСити» от 15.05.2018 предусмотрено, что Общество может иметь представительства и филиалы на территории России. Общество обязано соблюдать законодательство Российской Федерации (пункт 2.5 Устава). Единоличным исполнительным органом Общества является генеральный директор, избираемый Общим собранием участников Общества в целях осуществления текущего руководства деятельностью (пункт8.8 Устава). В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ ООО «ФитнесСити» генеральным директором назначен <...>, что подтверждается и протоколом общего собрания участников от 05.02.2019, представленным в материалы дела.

Согласно Договора подряда без номера от 11.11.2016 г с ООО «Медиа-Сервис» на

изготовление рекламной продукции и акта № 868 от 03.12.2019г выполненных работ на изготовление баннерного полотна размером 6,0х3,0м, заказчиком выступал ООО «ФитнесСити». Согласовал макет рекламы 29.11.2019 генеральный директор ООО «ФитнесСити» <...>.

По Договору № 35/2016 от 31.10.2016 об оказании услуг по размещению и распространению наружной рекламы ООО «ФитнесСити» - заказчик поручило ООО «Пропаганда Колокол» - исполнителю выполнить комплексные работы, направленные на организацию и проведение рекламных кампаний по размещению и распространению рекламных материалов заказчика на рекламных конструкциях исполнителя.

Акт № 538 от 31.12.2019 г, подписанный сторонами в полном объеме, свидетельствует, что рекламные материалы заказчика ООО «ФитнесСити» размещались с 01.12.2019 по 31.12.2019 в г. Мурманске по адресам: Полярные Зори/ул. Гвардейская сторона А; Полярные Зори/ул. Гвардейская сторона В; пр. Кольский сторона А (кафе «Россия»).

Фотоматериалы, представленные заявителем, свидетельствуют о фактическом размещении спорной рекламы по указанным адресам.

Из представленного Обществом положения о проведении акции «2019 вторая карта в подарок» следует, что организатором акции является ООО «ФитнесСити» (ОГРН 1155190011811 от 25.09.2015, ИНН5190052638, юридический адрес: г. Санкт-Петербург, проспект Литейный, д.26, литера А, помещение 350, Эт.4, офис423-1), период проведения 01.12.2019 -15.12.2019, место проведения г. Мурманск, ул. Гвардейская, д1а.

По условиям акции при приобретении клубных карт:

-3 месяца базовая, 3 месяца дневная, 6 месяцев базовая, 6 месяцев дневная, часы X, время X, клип карта 70, карта выходного дня, клиенту предоставляется подарок в виде сертификата на клубную карту «Клип-4», сроком действия на 1 месяц;

-VIP женский, базовая годовая, дневная годовая в подарок предоставляется подарочный сертификат на клубную карту «Клип-8», сроком действия 1 месяц(п.3.2).

Активация карты, реализованной по подарочному сертификату на подарочную карту «Клип-4», и «Клип-8» происходит на следующий день после обращения владельца сертификата в отдел продаж.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 N 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

Размещенная, в виде наружного баннера и на стойке регистрации в клубе «X-Fit» реклама: «X-Fit, фитнес клуб, количество карт ограничено. **ВТОРАЯ КАРТА В ПОДАРОК!** Карта для друга при покупке клубной карты. Дари фитнес на новый год,8152<...>, г. Мурманск, ул. Гвардейская, 1А. мелким шрифтом в нижней части: «Предложение действует с 01.12.2019 по 15.12.2019. Действуют ограничения. Организатор ООО Фитнессити», г. Мурманск. Подробные условия акции по телефону 8152 <...>», является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц; направлена на привлечение внимания к фитнесу клубу «X-Fit» и его продуктам- клубной карте, формируя и поддерживая интерес к фитнес клубу, предлагая карту для друга «Вторая карта в подарок!».

Объектами рекламирования являются: клуб «X-Fit»; клубная подарочная карта.

Комиссия проанализировала содержания рекламы и пришла к следующему выводу.

В центре баннерного полотна, выделенная крупным шрифтом, содержится информация: «X-Fit» «ВТОРАЯ КАРТА В ПОДАРОК!»

Ниже, шрифтом меньше в 4 раза, помещена фраза: «Карта для друга при покупке клубной карты. Дари фитнес на Новый год».

В нижней части баннера, шрифтом меньше основного в 10 раз сообщается, что: «Действуют ограничения... Подробные условия акции по телефону 8152 <...>».

Привлекательная для Общества информация выделена крупным по сравнению со стальным текстом рекламы шрифтом и помещена в центр баннера: «X-Fit» «ВТОРАЯ КАРТА В ПОДАРОК!».

В рекламе сделан акцент на то, что при покупке клубной карты, вторая карта будет в подарок другу, создавая впечатление у потребителя, что карта для друга будет аналогичной приобретенной.

Комиссия при анализе рекламы, оценивало в совокупности все элементы зрительного воздействия рекламы на потребителя, учитывало их первое впечатление от рекламы и, исходило из понятия рекламы, которая предназначается для распространения среди неопределенного круга лиц, в связи с чем, вся информация, включая обязательные к указанию сведения, должна быть доступна для потребителей при ознакомлении с рекламой без специальных усилий и применения специальных средств.

В связи с этим приняты во внимание пункт 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" (далее - постановление Пленума ВАС РФ N 58) в корреспонденции с частью 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон о рекламе, Закон N 38-ФЗ).

Отсутствие существенной информации о том, что по условиям акции в подарок предоставляется клип-карта на определенное количество занятий, в зависимости от приобретения первой карты клуба, формирует у потребителя не верное впечатление о покупке и его цене, и при приобретении не оправдывает ожидания.

Именно так и отреагировала заявительница, которая увидев рекламу посчитала, что карту другу она сможет получить аналогичную своей приобретаемой и разочаровалась, что и послужило обращению в антимонопольный орган за восстановлением своих прав.

Для потребителя важно получить достаточно полную информацию о товаре, без использования дополнительных средств, в целях получения достоверной информации.

Отсутствующая информация, влияет на принятия решения потребителем о приобретении рекламируемого продукта фитнес клуба «X-Fit», т.к. стоимость аналогичной приобретаемой карты и клип-карты (на 4 и 8 занятий) значительно различается.

В силу пункта 4 части 3 статьи 5 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.

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 (часть 7 статьи 5 Закона о рекламе).

Согласно, Постановлению Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" 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.

Наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламе условий оказания услуг и проводимых акций.

Требуется непосредственно в рекламе привести отсутствующую часть существенной информации о товаре/услуге, условиях приобретения или использования, если приведенные в рекламе сведения, ввиду их недостаточности, порождают заблуждение потребителей рекламы.

Потребитель рекламы не получил из рекламы важную для него информацию, которая не была доведена в полном объеме, и введен в заблуждение относительно приобретаемого акционного продукта.

В соответствии со статьей 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускаются.

Комиссия, руководствуясь Федеральным Законом «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ, заслушав позицию Общества, изучив рекламу и представленные Обществом документы, приняла во внимание Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" пришла к выводу, что размещенная в г. Мурманске с 01 по 15 декабря 2019 года в виде наружного баннера и на стойке регистрации в клубе «X-Fit» реклама: «X-Fit, фитнес клуб, количество карт ограничено. ВТОРАЯ КАРТА В ПОДАРОК! Карта для друга при покупке клубной карты. Дари фитнес на новый год.<...> г. Мурманск, ул. Гвардейская, 1А. мелким шрифтом в нижней части: «Предложение действует с 01.12.2019 по 15.12.2019. Действуют ограничения. Организатор ООО ФитнесСити», г. Мурманск. Подробные условия акции по телефону 8152 <...>», является недостоверной и ненадлежащей и нарушающей требования пункта 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за названное нарушение несет рекламодатель.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Продавцом, рекламируемых услуг, является общество с ограниченной ответственностью «ФитнесСити» (ОГРН 1155190011811 от 25.09.2015, ИНН5190052638, юридический адрес: г. Санкт-Петербург, проспект Литейный, д.26, литера А, помещение 3650, Эт4, офис423-1).

Согласно представленным документам, заказало и оплатило услуги по распространению рекламы ООО «ФитнесСити». Содержание рекламы определил руководитель отдела продаж ООО «ФитнесСити», а утвердил макет рекламы генеральный директор, который осуществления текущее руководство деятельностью Общества от его имени.

ООО «ФитнесСити» (ОГРН 1155190011811 от 25.09.2015, ИНН5190052638, юридический адрес: г. Санкт-Петербург, проспект Литейный, д.26, литера А, помещение 3650, Эт4, офис423-1) признается нарушившем пункт 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «X-Fit, фитнес клуб, количество карт ограничено. ВТОРАЯ КАРТА В ПОДАРОК! Карта для друга при покупке клубной карты. Дари фитнес на новый год. 8152<...>, г. Мурманск, ул. Гвардейская, 1А. мелким шрифтом в нижней части: «Предложение действует с 01.12.2019 по 15.12.2019. Действуют ограничения. Организатор ООО ФитнесСити», г. Мурманск. Подробные условия акции по телефону 8152 <...>», распространявшуюся в г. Мурманске в период с 01 по 15 декабря 2019 года в виде наружного баннера и на стойке регистрации в клубе «X-Fit» недостоверной и ненадлежащей, поскольку она не соответствует требованиям пункта 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

2. Признать общество с ограниченной возможностью «ФитнесСити» (ОГРН 1155190011811 от 25.09.2015, ИНН5190052638) виновным в нарушении пункта 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

3. Выдать ООО «ФитнесСити» предписание об устранении нарушения требований пункта 4 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе и обеспечить соблюдение указанной нормы.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мурманского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Северо-Западное вещание» (ИНН 5190934326, ОГРН 1115190010517 от 11.08.2011).

Резолютивная часть решения объявлена 19 марта 2020 года.

Решение в полном объеме изготовлено 01 апреля 2020 года.

Решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в течение трех месяцев со дня изготовления решения в полном объеме.

Председатель комиссии:

И.Н. Попова

Члены комиссии:

С.В. Мороз

О.Е. Яшина