

ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи»
ул. Рождественская, д. 5, пом. VII, г.
Мытищи, городской округ Мытищи,
Московская область, 141006

E-mail: ...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 190 Р-А/2017

31.

октября 2017 г. г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) ..., в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 190 Р-А/2017 лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи», рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 190 Р-А/2017, возбужденного в отношении ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи» (юридический адрес: 141006, Московская область, городской округ Мытищи, г. Мытищи, ул. Рождественская, д. 5, пом. VII; ИНН: 5029188379; ОГРН: 1145029009509) протоколом Краснодарского УФАС России от 17.10.2017 г. № 67/2017 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту распространения посредством СМС-сообщений на телефонный номер +... рекламы следующего содержания:

- «23,24,25 НОЯБРЯ-ДНИ ОТКРЫТЫХ ДВЕРЕЙ Гостевые визиты БЕСПЛАТНО КАРТА на 12 мес.+БАССЕЙН+ПОДАРКИ=8900р РАССРОЧКА БРОНЬ:84953748762», полученного абонентом 23.11.2016 года в 17 часов 59 минут;

- «Сегодня 25 ноября – ПОСЛЕДНИЙ ДЕНЬ АКЦИИ! ГОДА=8900р БРОНЬ: 84953748762», полученного абонентом 25.11.2016 года в 12 часов 34 минуты;

- «ТОЛЬКО 4 ДНЯ! КАРТА на ГОД 24ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=9900р БРОНЬ: 84953748792», полученного абонентом 05.12.2016 года в 14 часов 58 минут;

- «ТОЛЬКО 3 ДНЯ! КАРТА на ГОД 24ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=5900р БРОНЬ: 84953748762», полученного абонентом 14.12.2016 года в 17 часов 13 минут;

- «ПОСЛЕДНИЙ ДЕНЬ АКЦИИ! Год ФИТНЕС+БАССЕЙН 24ч=5900р бронь: 84953748762», полученного абонентом 21.12.2016 года в 16 часов 08 минут;

- «ТОЛЬКО 3 ДНЯ ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН 24ч=9900р РАССРОЧКА бронь: 84953748762», полученного абонентом 26.12.2016 года в 16 часов 37 минут,

с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления гр. ... (вх.№ 206 от 12.01.2017 г) по факту распространения посредством СМС-сообщений на телефонный номер +... рекламы следующего содержания:

- «23,24,25 НОЯБРЯ-ДНИ ОТКРЫТЫХ ДВЕРЕЙ Гостевые визиты БЕСПЛАТНО КАРТА на 12 мес.+БАССЕЙН+ПОДАРКИ=8900р РАССРОЧКА БРОНЬ:84953748762», полученного абонентом 23.11.2016 года в 17 часов 59 минут;

- «Сегодня 25 ноября – ПОСЛЕДНИЙ ДЕНЬ АКЦИИ! ГОДА=8900р

БРОНЬ: 84953748762», полученного абонентом 25.11.2016 года в 12 часов 34 минуты;

- «ТОЛЬКО 4 ДНЯ! КАРТА на ГОД 24ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=9900р БРОНЬ: 84953748792», полученного абонентом 05.12.2016 года в 14 часов 58 минут;

- «ТОЛЬКО 3 ДНЯ! КАРТА на ГОД 24ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=5900р БРОНЬ: 84953748762», полученного абонентом 14.12.2016 года в 17 часов 13 минут;

- «ПОСЛЕДНИЙ ДЕНЬ АКЦИИ! Год ФИТНЕС+БАССЕЙН 24ч=5900р бронь: 84953748762», полученного абонентом 21.12.2016 года в 16 часов 08 минут;

- «ТОЛЬКО 3 ДНЯ ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН 24ч=9900р РАССРОЧКА бронь: 84953748762», полученного абонентом 26.12.2016 года в 16 часов 37 минут,

с нарушением требований ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе».

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 36 Р/2017 в отношении рекламодателя – ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи». Решением Комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 30.05.2017 г. (в полном объеме 13.06.2017 г.) реклама вышеуказанного содержания признана ненадлежащей и ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи» выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела № 36 Р/2017 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный 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.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе».

Смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания, полученные на телефонный номер +..., отправлены с короткого сервисного номера «...», что подтверждено фотоматериалами, представленными заявителем (в деле).

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.

Телефонный номер +... принадлежит гр. ..., что подтверждено договором об оказании услуг связи «Билайн» № ...

Гр. ..., являясь абонентом номера +..., не давал своего согласия на получение СМС-сообщений с вышеуказанной рекламой.

Из документов и материалов, представленных ПАО «ВымпелКом» (эл. почта вх.№ 1599 от 09.03.2017 г.) по запросу Краснодарского УФАС России (исх.№ 2201/7 от 07.02.2017 г.) следует, что номер «...», с которого были отправлены смс-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания закреплен за ООО «Дени Колл» (Исполнитель) в рамках заключенного договора возмездного оказания услуг от ...11.2016 г. № ... с ПАО «Вымпел Ком» (Заказчик).

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «Дени Колл» (вх.№ 2052 от 23.03.2017 г.), следует, что отправка СМС-сообщения с рекламой вышеуказанного содержания была осуществлена в рамках исполнения договора № .../SMS от ...11.2016 г., заключенного между ООО «Дени Колл» (Исполнитель) и ООО «СМС Трафик» (Заказчик).

На основании представленной информации, Комиссией

Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «Дени Колл» признаков нарушения законодательства о рекламе, на основании чего вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 36Р/2017 в связи с необходимостью замены ненадлежащего лица надлежащим лицом - ООО «СМС Трафик», а также в связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу, в соответствии с пунктом 32, абзацами 3, 6 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила). В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «СМС Трафик».

Из документов и материалов, представленных в Краснодарское УФАС России ООО «СМС Трафик» (вх.№ 4458 от 05.05.2017 г.), следует, что отправка СМС-сообщений с рекламой вышеуказанного содержания была осуществлена в рамках исполнения договора № ... от ...10.2015 г., заключенного между ООО «СМС Трафик» (Исполнитель) и ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи» (Заказчик).

На основании представленной информации, Комиссией Краснодарского УФАС России был сделан вывод об отсутствии в действиях ООО «СМС Трафик» признаков нарушения законодательства о рекламе, на основании чего вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 36Р/2017 в связи с необходимостью замены ненадлежащего лица надлежащим лицом - ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи», а также в связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств по делу, в соответствии с пунктом 32, абзацами 3, 6 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила). В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи».

Согласно ч.7 ст.38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 18 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе»

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламораспространителем рекламы вышеуказанного содержания является ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи».

Место совершения административного правонарушения – ...

Время совершения административного правонарушения – 23.11.2016 года в 17 часов 59 минут, 25.11.2016 года в 12 часов 34 минуты, 05.12.2016 года в 14 часов 58 минут, 14.12.2016 года в 17 часов 13 минут, 21.12.2016 года в 16 часов 08 минут, 26.12.2016 года в 16 часов 37 минут.

Таким образом, действия ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи», выразившиеся в распространении посредством СМС-сообщений на телефонный номер +... рекламы следующего содержания:

- «23,24,25 НОЯБРЯ-ДНИ ОТКРЫТЫХ ДВЕРЕЙ Гостевые визиты БЕСПЛАТНО КАРТА на 12 мес.+БАССЕЙН+ПОДАРКИ=8900р РАССРОЧКА БРОНЬ:84953748762», полученного абонентом 23.11.2016 года в 17 часов 59 минут;

- «Сегодня 25 ноября – ПОСЛЕДНИЙ ДЕНЬ АКЦИИ! ГОДА=8900р БРОНЬ: 84953748762», полученного абонентом 25.11.2016 года в 12 часов 34 минуты;

- «ТОЛЬКО 4 ДНЯ! КАРТА на ГОД 24ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=9900р БРОНЬ: 84953748792», полученного абонентом 05.12.2016 года в 14 часов 58 минут;

- «ТОЛЬКО 3 ДНЯ! КАРТА на ГОД 24ч ФИТНЕС+БАССЕЙН=5900р БРОНЬ: 84953748762», полученного абонентом 14.12.2016 года в 17 часов 13 минут;

- «ПОСЛЕДНИЙ ДЕНЬ АКЦИИ! Год ФИТНЕС+БАССЕЙН 24ч=5900р бронь: 84953748762», полученного абонентом 21.12.2016 года в 16 часов 08 минут;

- «ТОЛЬКО 3 ДНЯ ГОД ФИТНЕС+БАССЕЙН 24ч=9900р РАССРОЧКА бронь: 84953748762», полученного абонентом 26.12.2016 года в 16 часов 37 минут,

с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе, образуют состав административного правонарушения,

предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среды, 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.

При рассмотрении дела № 190 Р-А/2017 Краснодарским УФАС России установлено, что ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи» ранее за нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ к административной ответственности Краснодарским УФАС России не привлекалось.

ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи» (юридический адрес: 141006, Московская область, городской округ Мытищи, г. Мытищи, ул. Рождественская, д. 5, пом. VII; ИНН: 5029188379; ОГРН: 1145029009509) является субъектом малого предпринимательства (микропредприятие) и состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, что подтверждено выпиской из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, полученной на официальном сайте Федеральной налоговой службы Российской Федерации <https://msp.nalog.ru/search.html> от 31.10.2017 г. № ЮЭ9965-17-2302310 (выписка в деле).

При рассмотрении дела № 190 Р-А/2017 управлением не установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Руководствуясь, ч. 2 ст. 3.4, ч.1 ст. 4.1.1, ч. 1 ст.14.3, ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Фитнес клуб «Зебра-Мытищи» (юридический адрес: 141006, Московская область, городской округ Мытищи, г. Мытищи, ул. Рождественская, д. 5, пом. VII; ИНН: 5029188379; ОГРН: 1145029009509) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить административное наказание 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 (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

Заместитель руководителя управления В.В. ...