

резольтивная часть оглашена 29 сентября 2011 года

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 12 октября 2011 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...>;

члены Комиссии: <...> ,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2011-126Р, возбужденное по заявлению гражданки <...> в отношении ООО «Фармакон плюс», по факту распространения с помощью купонов, напоминающих денежную купюру номиналом в 100 рублей, рекламы акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства» с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии:

- представителей лица, в отношении которого возбуждено дело, - ООО «Фармакон плюс»: <...> и <...>, действующих на основании доверенности № 14 от 23.07.2011г.,

в отсутствии:

- заявителя – гражданки <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление от 26.09.2011г. № 42605142123035),

- представителей заинтересованных лиц: ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление от 16.09.2011г. № 42605142123066), ООО «Ижтрейдинг», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление от 09.09.2011г. № 42605142123059),

УСТАНОВИЛА:

07 июля 2011 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступило заявление гражданки <...> (вх. № 7888) о распространении с помощью купонов, напоминающих денежную купюру номиналом в 100 рублей, рекламы акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства».

При этом, по мнению заявителя, при распространении данной рекламы имеются признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, поскольку оформление листовки вводит потребителя рекламы в заблуждение, создавая ошибочное мнение о том, что потребитель может получить деньги в подарок на покупки в магазинах «Островок детства» без каких-либо дополнительных условий. Отсутствие ссылки на продолжение рекламы на обороте листовки делает рекламу ненадлежащей, так как она не позволяет потребителю рекламы получить всю необходимую информацию.

К заявлению гражданки <...> была приложена листовка «Дарим деньги».

В ходе рассмотрения заявления гражданки <...>, Удмуртским УФАС России был направлен запрос информации в адрес организатора акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства» - ООО «Фармакон плюс».

К установленному сроку ООО «Фармакон плюс» представило копии следующих документов: приказа № 81 от 27.06.2011г.; условия проведения акции «Дарим деньги»; договора № 1 от 20.04.2011г., заключенного с ООО «Аватар», с Приложениями; акта № 28061101 от 28.06.2011г., счет-фактур №№ 28061103, 28061104

от 28.06.2011г., товарной накладной № 28061103 от 28.06.2011г., платежных поручений № 1013387 от 28.06.2011г., № 1014034 от 05.07.2011г., письменные пояснения.

Из письменных пояснений ООО «Фармакон плюс» следует, что данное Общество является рекламодателем и рекламораспространителем акции «Дарим деньги». Рекламопроизводителем является ООО «Аватар». Вышеуказанная акция проводится с 01 июля 2011 года по 31 августа 2011 года. Купоны на предоставление скидки в магазинах «Островок детства» выдаются при совершении покупки в магазинах «Островок детства». На распространение купонов был оформлен проект Соглашения с ИП <...>, но на данный момент сторонами не подписан.

По факту распространения рекламы акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства», распространяемой в городе Ижевске с помощью купонов, Удмуртским УФАС России определением от 07 сентября 2011 года в отношении ООО «Фармакон плюс» было возбуждено производство по делу № СЮ04-03/2011-126Р по признакам нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя была привлечена гражданка <...>, в качестве заинтересованных лиц – Индивидуальный предприниматель <...> и ООО «Ижтрейдинг».

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2011-126Р было назначено на 29 сентября 2011 года в 14 часов 30 минут.

20.09.2011г. в адрес Удмуртского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Ижтрейдинг» (вх. № 10432), из которых следует, что ООО «Ижтрейдинг» не является ни рекламодателем, ни рекламопроизводителем, ни рекламораспространителем листовок «Дарим деньги». Информация о том, кто является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем данной акции Обществу не известны. Между ООО «Фармакон плюс» и ООО «Ижтрейдинг» никаких переговоров по проведению акции «Дарим деньги» не проводилось. Какие-либо договоры и соглашения по проведению указанной акции не заключались. Соответственно, копии актов выполненных работ и письменное подтверждение произведенных между сторонами расчетов отсутствуют.

В дополнение Обществом указывается, что рекламные акции (по распространению рекламных буклетов, листовок и купонов) проводятся в магазинах собственником товара – ИП <...> на основании соответствующих договоров с поставщиками или производителями товаров, или самостоятельно.

Из письменных пояснений ИП <...>, представленных в Удмуртское УФАС России 20.09.2011г. (вх. № 10435), следует, что данное лицо не является ни рекламодателем, ни рекламопроизводителем, ни рекламораспространителем рекламы акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства», распространяемой в г. Ижевске с помощью купонов. Между ООО «Фармакон плюс» и ИП <...> велись переговоры о совместном проведении акции «Дарим деньги». На распространение купонов от ООО «Фармакон плюс» поступил проект Соглашения, который был рассмотрен предпринимателем, но не был подписан, так как сторонами не были согласованы условия данного Соглашения.

21.09.2011г. ООО «Фармакон плюс» представило дополнительные документы: копию свидетельства о регистрации Общества в качестве юридического лица серии 18

№ 002710737; копию свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц серии 18 № 002799215; копию Решения единственного участника ООО «Фармакон плюс» № 2 от 30.12.2010г.; копию Устава Общества; копию плаката рекламной акции «Дарим деньги».

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Фармакон плюс», соглашения, заключенного с лицом, осуществляющим деятельность в магазине «Ижтрейдинг» и «Островок детства», по проведению совместной акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства», заключено не было. Купоны на предоставление скидки в магазинах «Островок детства» выдавались при совершении покупок в магазинах «Островок детства» и «Ижтрейдинг». Проект соглашения на проведение совместной акции с ИП <...> находится в процессе заключения. Плакат формата А3, который был размещен в магазинах «Островок детства», предоставлен быть не может, в связи с окончанием проведения акции. Магазины под вывеской «Островок детства» принадлежат ООО «Фармакон плюс», акция была направлена на привлечения покупателей в магазины «Островок детства» с целью увеличения объемов продаж. ООО «Фармакон плюс» информационных материалов для изготовления печатной продукции (купонов) ООО «Аватар» не предоставляло. Макет был разработан ООО «Аватар» и согласован с ООО «Фармакон плюс». Пояснения относительно того, от кого и каким образом была получена информация о проведении акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства» ООО «Фармакон плюс» предоставить не может, поскольку именно ООО «Фармакон плюс» является рекламодателем данной акции.

Исходя из пояснений ООО «Фармакон плюс», признаки нарушения законодательства о рекламе при распространении рекламной акции «Дарим деньги» отсутствуют. Купон визуально абсолютно не похож на билет банка России номиналом 100 рублей, что, по мнению Общества, может подтвердить любая экспертиза. На лицевой стороне купона располагается текст: «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства», то есть по смыслу текста понятно, что деньги предоставляются только на покупку в магазинах «Островок детства» в виде скидки на приобретение товара. Купон является единым объектом и рассматривать лицевую сторону в отрыве от оборотной стороны невозможно. При этом, неправильно считать потребителей не способными связать лицевую и оборотную сторону купона, условия и механизм получения скидки на купоне разъяснены предельно четко и ясно.

На рассмотрение дела, состоявшееся 29.09.2011г., явились представители ООО «Фармакон плюс» <...> и <...>. От ООО «Ижтрейдинг» и ИП <...> поступили ходатайства о рассмотрении дела № СЮ04-03/2011-126Р в их отсутствие. Заявитель, уведомленный надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, не явился, что не является препятствием для рассмотрения дела по существу в его отсутствие.

На заседании Комиссии представитель ООО «Фармакон плюс» <...> поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях Общества, дополнительно указав, что, по мнению ООО «Фармакон плюс» и культурологов удмуртского университета, купоны, содержащие рекламу акции «Дарим деньги», ассоциаций со 100 рублевой купюрой не вызывают. Кроме того, в российском законодательстве есть понятие «наличный» и «безналичный» расчет, и если покупателю дается скидка в 100 рублей, то это и есть подарок 100 рублей. Из пояснений <...> следует, что акция не означает буквально, что ООО «Фармакон плюс» должно подарить 100 рублей, они и так дарятся, но снижением цены на покупку определенного товара. Данной акцией потребители не были обмануты и введены в заблуждение, поскольку,

приобретая товар за 500 рублей, потребитель фактически платил 400 рублей, получая, при этом, скидку в 100 рублей, что и является подарком. Также, по мнению представителя ООО «Фармакон плюс», рассматривать каждую сторону одной листовки в отрыве друг от друга невозможно, потому как это есть единое и не делимое целое одного объекта.

На уточняющий вопрос Председателя Комиссии Удмуртского УФАС России о том, дарит ли ООО «Фармакон плюс» деньги покупателям или предоставляет скидку на покупку, <...> пояснил, что ООО «Фармакон плюс» дает скидку на покупку, но это означает дарение денег.

Комиссия Удмуртского УФАС России, полно, всестороннее и объективно изучив и исследовав материалы дела, выслушав доводы представителя ООО «Фармакон плюс», приходит к следующим выводам.

В городе Ижевске в период с 01.07.2011г. по 31.08.2011г. при совершении покупок в магазинах «Островок детства», «Три банана» и «Ижтрейдинг» покупателям выдавались купоны, содержащие на лицевой стороне следующую информацию: «детский магазин ОСТРОВОК ДЕТСТВА и торговая группа ИЖТРЕЙДИНГ ДАРИМ ДЕНЬГИ на покупки в магазинах «Островок детства» 100 рублей Количество купонов ограничено».

На оборотной стороне купона указывается: «Условия акции С 1 июля по 31 августа 2011 года соверши покупку в магазинах «Островок детства», «Ижтрейдинг» или «Три банана» и получи купон на скидку 100 рублей за каждые 500 рублей покупки. Получить скидку по купону можно с 1 июля по 31 августа 2011 года в магазинах «Островок детства» за каждые 500 рублей покупки. Купонами можно оплатить до 20 % стоимости покупки. Организатор акции: ООО «Фармакон плюс» Срок акции: с 1.07.2011 по 31.08.2011 Адреса магазинов «Островок детства»: ул. Клубная, 50 тел. (3412) 54-11-52 (с 9.00 до 20.00 без обеда и выходных) ул. Автозаводская, 18 тел. (3412) 40-85-40 (с 9.00 до 20.00 без обеда и выходных)», с указанием штрих-кода и схемы расположения магазинов «Островок детства».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «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 и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Под объектом рекламирования понимается 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.

Пунктом 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация «Дарим деньги», размещенная на купонах, выдаваемых покупателям при совершении покупок в магазинах «Островок детства», «Три банана» и «Ижтрейдинг», привлекает внимание неопределенного круга лиц к акции под названием «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства», проводимой ООО «Фармакон плюс», формирует и поддерживает интерес к данной акции, способствует, благодаря акции, продвижению продукции, реализуемой в магазинах «Островок детства», на рынке аналогичных услуг, следовательно, является рекламной.

Организатором акции «Дарим деньги на покупки в магазинах «Островок детства» является ООО «Фармакон плюс», что подтверждается пояснениями данного лица, Приказом ООО «Фармакон плюс» № 81 от 27.06.2011г., Договором № 1 от 20.04.2011г., заключенным с ООО «Аватар».

Услуги, выполненные ООО «Аватар» по Договору № 1 от 20.04.2011г. (разработка графической концепции акции «Дарим деньги сети «Островок детства», печать купонов), приняты ООО «Фармакон плюс» в полном объеме, что подтверждается актом № 28061101 от 28.06.2011г., счет-фактурами № 28061103 и № 28061104 от 28.06.2011г., товарной накладной № 28061103 от 28.06.2011г. и платежными поручениями от 28.06.2011г. Заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет.

Таким образом, ООО «Фармакон плюс» является рекламодателем рекламы акции «Дарим деньги на покупки в магазинах «Островок детства», как лицо, непосредственно определившее объект рекламирования и содержание данной рекламы, для последующего распространения с помощью купонов в магазинах «Островок детства», «Три банана» и «Ижтрейдинг».

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Частью 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что 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.

Реклама направлена на формирование у потребителей желания воспользоваться определенной услугой или продуктом, поэтому существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

В соответствии с Приказом № 81 от 27.06.2011г., утвержденным директором ООО «Фармакон плюс» <...>, акция «Дарим деньги» проводилась в период с 01 июля 2011 года по 31 августа 2011 года.

Согласно механики акции «Дарим деньги» целью данной акции являлось увеличение товарооборота сети магазинов «Островок детства» и увеличение узнаваемости среди покупателей.

Суть акции заключалась в следующем: в период с 01.07.2011г. по 31.08.2011г. при совершении покупки в магазинах «Островок детства», «Ижтрейдинг» и «Три банана» при покупке на сумму 500 рублей покупателю выдавался купон на получение скидки номиналом 100 рублей. Получить купон можно было за каждые 500 рублей покупки. Получить скидку по купону можно было, совершив покупки в магазинах «Островок детства» с 01.07.2011г. по 31.08.2011г. Получить скидку можно было за каждые 500 рублей покупки, но купонами можно было оплатить не более 20 % стоимости покупки.

Лицевая сторона купона содержит информацию «Дарим деньги на покупки в магазинах «Островок детства».

На оборотной стороне купона указывается: «Условия акции С 1 июля по 31 августа 2011 года соверши покупку в магазинах «Островок детства», «Ижтрейдинг» или «Три банана» и получи купон на скидку 100 рублей за каждые 500 рублей покупки. Получить скидку по купону можно с 1 июля по 31 августа 2011 года в магазинах

«Островок детства» за каждые 500 рублей покупки. Купонами можно оплатить до 20 % стоимости покупки. Организатор акции: ООО «Фармакон плюс» Срок акции: с 1.07.2011 по 31.08.2011 Адреса магазинов «Островок детства»: ул. Клубная, 50 тел. (3412) 54-11-52 (с 9.00 до 20.00 без обеда и выходных) ул. Автозаводская, 18 тел. (3412) 40-85-40 (с 9.00 до 20.00 без обеда и выходных)».

Анализируя наименование данной акции - «Дарим деньги на покупки в магазинах «Островок детства», ООО «Фармакон плюс» позиционирует, что данная организация, при выполнении потребителем ряда условий, именно дарит последнему деньги номиналом в 100 рублей на совершение покупки в магазинах «Островок детства».

Под понятием «дарение» (часть 1 статьи 575 Гражданского кодекса Российской Федерации) понимается безвозмездная передача в собственность от «дарителя» (ООО «Фармакон плюс») к одаряемому (покупателю) определенного имущества (имущественного права (требования)). В данном случае безвозмездность, как один из признаков дарения, отсутствует, поскольку потребитель для того, чтобы участвовать в акции «Дарим деньги на покупки в магазинах «Островок детства» вынужден:

а) в период с 01.07.2011г. по 31.08.2011г. совершить покупки в магазинах «Островок детства», «Ижтрейдинг» и «Три банана» на сумму 500 рублей;

б) в период с 01.07.2011г. по 31.08.2011г. совершить покупку в магазинах «Островок детства», предъявив соответствующий купон.

Если провести структурный анализ связи условий акции, содержащихся на оборотной стороне купона, и сопоставить смысл словесного выражения акции «Дарим деньги на покупки в магазинах «Островок детства», то становится очевидно, что условия акции носят противоречивый характер, поскольку из условий акции, содержащейся на обороте купона, следует, что фактически, совершив покупки в магазинах «Островок детства», «Ижтрейдинг» или «Три банана», потребитель не получит на безвозмездной основе 100 рублей, а получит лишь скидку в 100 рублей за каждые 500 рублей покупки.

Оформление купона, имитирующего сторублевую купюру, и фраза «Дарим деньги» формируют образ получаемого подарка. В тоже время, смысл словесного выражения названия акции «Дарим деньги» с содержанием других условий данной акции вводит потребителей данной рекламы в заблуждение относительно рекламируемого продукта, создавая ошибочное мнение о том, что потребитель может получить деньги в подарок на покупки в магазинах «Островок детства» без всяких дополнительных условий. Информация на оборотной стороне рассматриваемого купона воспринимается в отрыве от контекста основной рекламы, напечатанной крупным шрифтом на лицевой стороне купона, и не позволяет рядовому потребителю однозначно воспринимать информацию, размещенную на оборотной стороне купона, как составную часть рекламного сообщения. На лицевой стороне купона отсутствуют какие-либо знаки или указания на необходимость изучения его оборотной стороны.

Таким образом, распространение в г. Ижевске с помощью купонов рекламы, содержащей на лицевой стороне следующую информацию: «детский магазин ОСТРОВОК ДЕТСТВА и торговая группа ИЖТРЕЙДИНГ ДАРИМ ДЕНЬГИ на покупки в магазинах «Островок детства» 100 рублей Количество купонов ограничено», с отсутствием на лицевой стороне купона части существенной информации о том, что фактически потребитель получает скидку в размере 100 рублей на покупки в магазинах «Островок детства» на сумму от 500 рублей, а также указание на подробности и условия получения скидки на обороте купона, что нарушает требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О

рекламе».

Кроме того, вопросы о том, вводит ли оформление купона, напоминающего денежную купюру номиналом в 100 рублей, содержащего рекламу акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства», потенциальных потребителей рекламы в заблуждение, создавая ошибочное мнение о том, что потребитель рекламы может получить деньги в подарок на покупки в магазинах «Островок детства» без дополнительных условий, вводит ли в заблуждение потребителей рекламы отсутствие на лицевой стороне листовки ссылки на продолжение рекламы на обороте листовки, так как она не позволяет потребителю получить всю необходимую информацию, а также воспринимается ли информация на обороте листовки в отрыве от контекста основной рекламы, содержащейся на его лицевой стороне, были предметом рассмотрения на заседании Экспертного совета по применению законодательства о рекламе, действующему при Удмуртском УФАС России. По мнению членов Экспертного совета, расположение текста в рассматриваемой рекламе может ввести в заблуждение потребителей рекламы, поскольку оформление купона имитирующего сторублевую купюру, и фраза: «Дарим деньги», формируют образ получаемого подарка. Обратная сторона рекламного продукта сложно разъясняет условия и механизм его получения, что вводит потребителей в заблуждение и имеет признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 настоящего Федерального закона.

Следовательно, ООО «Фармакон плюс», являясь рекламодателем вышеуказанной рекламы акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства», размещенной на купонах, выдаваемых покупателям при совершении покупок в магазинах «Островок детства», «Три банана» и «Ижтрейдинг» в период с 01.07.2011г. по 31.08.2011г., нарушило требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Учитывая тот факт, что акция «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок детства» проводилась в период с 01.07.2011г. по 31.08.2011г., руководствуясь пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдавать ООО «Фармакон плюс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п.п. 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п.п. 3.55.1-3.55.6 п. 3.55 Приказа ФАС России от 28.12.2007г. N 453 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу акции «Дарим деньги на покупку в магазинах «Островок

детства», размещенную на купонах, выдаваемых покупателям при совершении покупок в магазинах «Островок детства», «Три банана» и «Ижтрейдинг» в период с 01.07.2011г. по 31.08.2011г., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «Фармакон плюс» рекламодателем, нарушившим часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

3. Не выдавать ООО «Фармакон плюс» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Фармакон плюс» и виновного должностного лица Общества дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии