

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 10-03-9-02/31
о нарушении ООО «Нутриция»
статьи 9 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г.

26 марта 2010г.

Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 24 марта 2010 г.
Решение изготовлено в полном объеме 26 марта 2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в присутствии представителей ООО «Нутриция», рассмотрев дело № 10-03-9-02/31 по признакам нарушения ООО «Нутриция» статьи 9 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. (ФЗ РФ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

02 октября 2009г. в Волгоградское УФАС России поступило обращение покупателя продукции ООО «Нутриция» по вопросу соблюдения ООО «Нутриция» рекламного законодательства при проведении рекламной акции «За подарками в сказку!». По результатам рассмотрения заявления установлено следующее.
В соответствии с информацией, размещенной на сайте www.malyutka.ru по адресу: www.malyutka.ru/rules_all.html конкурс проводится ООО «Нутриция». Уставом Общества с ограниченной ответственностью «Нутриция» предусмотрено место нахождения Общества и его почтовый адрес: 143500, Россия, г. Истра Московской области, ул. Московская, 48. В качестве основной цели создания Общества Уставом предусмотрено осуществление коммерческой деятельности для извлечения прибыли; в перечень предметов деятельности –включена оптовая торговля детским питанием, осуществление рекламной деятельности, рекламные услуги.
Правилами рассмотрения антимонопольными органами дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утверждены постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508) предусмотрено, что дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.
В случае распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, только на территории, подведомственной одному территориальному органу Федеральной антимонопольной службы, дела возбуждаются и рассматриваются по месту распространения такой рекламы. Однако в рассматриваемом случае, исходя из информации, размещенной на сайте, а также сведений, представленных ООО «Нутриция», акция «За подарками в сказку!» проходит на территории нескольких субъектов Российской Федерации (Москва и Московская область, Санкт-Петербург, Екатеринбург, Новосибирск, Самара, Омск, Волгоград, Ростов-на-Дону, Уфа, Красноярск, Саратов, Воронеж, Краснодар, Иркутск, Казань, Владивосток, Ставрополь, Нижний Новгород, Хабаровск).

12 января 2010г. в Управление поступило письмо ФАС России (от 23.12.2009г. №

АК/46286) о наделении Волгоградского УФАС России полномочиями на возбуждение и рассмотрение дела в отношении ООО «Нутриция», распространяющего рекламу стимулирующего мероприятия «За подарками в сказку!», содержащую признаки нарушения статьи 9 ФЗ РФ «О рекламе». ООО «Нутриция» - производитель детских каш «Малютка» - в период 01.09.2009г. – 13.12.2009г. проводило акцию «За подарками в сказку!», период приема заявок – 01.09.2009г. – 30.11.2009г.

В соответствии с условиями акции, размещенными на листовках, собрав 5 штрих – кодов с упаковок смесей и каш «Малютка», участники акции получают мягкую игрушку. 5 штрих – кодов = 1 игрушка.

Понятие рекламы закреплено в п.п.1 ст. 3 ФЗ РФ «О рекламе» от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ (ФЗ РФ «О рекламе»). В соответствии с этим определением рассматриваемая информация является рекламой:

- распространяется на листовках о проведении акции;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (детские продукты питания ООО «Нутриция»);
- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке;
- адресована неопределенному кругу лиц. В соответствии с письмом Федеральной антимонопольной службы от 05.04.2007г. № АЦ / 4624 в рамках понятия рекламы, закрепленного ст. 3 ФЗ РФ «О рекламе» под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Исходя из имеющихся в материалах сведений, информация о проведении акции «За подарками в сказку!» относится к рекламе о проведении стимулирующих мероприятий (ст. 9 ФЗ РФ «О рекламе»), поскольку условием участия в акции является приобретение определенного товара (смеси и каши «Малютка»).

Во исполнение положений статьи 9 ФЗ РФ «О рекламе» в листовке о проведении акции указаны следующие сведения:

- сроки проведения стимулирующего мероприятия – 1 сентября 2009г. – 13 декабря 2009г.
- правила проведения мероприятия (в соответствии с ФЗ РФ «О рекламе» данные сведения не являются обязательными для включения в текст рекламы);
- источник информации о месте получения призов: «Узнать о наличии центра выдачи призов в вашем городе, адрес и график его работы можно на сайте www.malyutka.ru и по телефону горячей линии 8 800 100 33 88».

Однако помимо указанных сведений статьей 9 ФЗ РФ «О рекламе» предусмотрено обязательное размещение в рекламе, сообщаемой о проведении стимулирующего мероприятия,

- источника информации об организаторе такого мероприятия,
- источника информации о правилах проведения мероприятия, количестве призов или выигрышей по результатам акции, сроках, порядке их получения.

На рекламной листовке размещена информация следующего содержания:

«Подробности акции на www.malyutka.ru и по телефону горячей линии 8 800 100 33 88. Звонок по России бесплатный»

Согласно разъяснений ФАС России (№ АК/34209 от 01.10.2009г. «О разъяснении некоторых положений ФЗ «О рекламе») в силу п. 2. ст. 9 ФЗ РФ «О рекламе» в рекламе необходимо указывать источник таких сведений, при этом в рекламе должно содержаться указание на то, какие именно сведения можно получить при обращении к такому источнику, что содержится в указанном месте, по указанному

адресу.

Такая позиция ФАС России основана, в том числе, и на судебной практике. Так, Арбитражный суд Краснодарского края в решении от 19.04.2007г. по делу № А-32-3686/2007-19/84-18АЖ подчеркнул, что не соответствуют действующему законодательству доводы о том, что если прямо какая-либо информация не указана в рекламе, в соответствующем объявлении приводится источник информации (ВЕБ-сайт, телефон «горячей» линии), из которого любой участник стимулирующего мероприятия, при его желании, может подчеркнуть всю информацию, т.к. ФЗ РФ «О рекламе» предусмотрел наличие сведений об источнике информации об организаторе такого мероприятия, о правилах проведения мероприятия, количестве призов или выигрышей по результатам акции, сроках, порядке их получения.

В рассматриваемом рекламном материале детской продукции сведений о том, кто является организатором стимулирующего мероприятия не содержится. Равно как и отсутствуют сведения о том, какие именно сведения можно получить при обращении к такому источнику информации, как телефон «горячей» линии и сайт. ООО «Нутриция» в представленных письменных объяснениях от 05.03.2010г. № 20/1-3-4, а также представителя Общества на заседании Комиссии признали, что в рекламном материале (листовки) продукции «Нутриция», относящемся к стимулирующему мероприятию «За подарками в сказку!», имеет место нарушение статьи 9 ФЗ РФ «О рекламе», а именно отсутствие указания на источник информации об организаторе мероприятия, а также на источник информации о правилах проведения мероприятия, количестве призов или выигрышей по результатам мероприятия, сроках, месте, порядке их получения. При этом, представители рекламодателя пояснили, что на момент разработки и сдачи рекламного материала в печать отделом маркетинга в ООО «Нутриция» отсутствовал юрист, а также сотрудник отдела по внешним корпоративным связям, отвечающий за коммуникацию с потребителями и одобрение рекламного материала. В последующем, по словам представителей ООО «Нутриция», в рекламный материал, последовавший за выпуском листовок (видеоролик), были внесены соответствующие коррективы, в настоящее время реклама стимулирующего мероприятия ООО «Нутриция» не распространяется. Исходя из изложенного, реклама о проведении акции «За подарками в сказку!» не соответствует требованиям, предъявляемым законодателем к такому виду рекламы (ст. 9 ФЗ РФ «О рекламе»).

Согласно ст. 3 ФЗ РФ «О рекламе» изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и /или содержание рекламы лицо является рекламодателем. Лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств является рекламодателем.

За нарушение требований статьи 9 ФЗ РФ «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя и рекламодателя (рекламопроизводитель отвечает за нарушение указанных положений закона только в случае, если будет доказана его вина) (п.6, п. 7 ст. 38 ФЗ РФ «О рекламе»). В соответствии с п. 4 ст. 3 ФЗ РФ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Рассматриваемая реклама товаров, а именно - детских каш «Малютка», выпускаемых ООО «Нутриция», является рекламой ненадлежащей, поскольку нарушены требования к рекламе стимулирующего мероприятия, предусмотренные ст.9 ФЗ РФ «О рекламе». Нарушение выразилось в том, что в рекламном материале (листовки) детской продукции (каши «Малютка») -

отсутствуют указания на источник информации об организаторе мероприятия, а также на источник информации о правилах проведения мероприятия, количестве призов или выигрышей по результатам мероприятия, сроках, месте, порядке их получения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 1 статьи 36, частями 3-4 статьи 36, частью 9 статьи 36 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г., пунктами 3.55.5, 3.56 Административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 28.12.2007г. № 453, Комиссия Волгоградского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, размещенную на листовках о проведении в период 01.09.2009г. – 13.12.2009г. акции «За подарками в сказку!» ООО «Нутриция» - производителя детских каш «Малютка» -, ненадлежащей.
2. Признать рекламораспространителя ООО «Нутриция» нарушившим требования статьи 9 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г.
3. Выдать ООО «Нутриция» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении юридического лица – ООО «Нутриция».