

РЕШЕНИЕ

«18» июня 2015 г.

г. Благовещенск

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя Амурского УФАС России,

члены Комиссии: <...>, главный специалист-эксперт отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России, <...>, ведущий специалист – эксперт указанного отдела, <...>, специалист-эксперт указанного отдела,

рассмотрев дело № **P-5/91 2015** по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (нарушение требований установленных пунктом 4 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», далее – Закон «О рекламе»), по факту распространения ненадлежащей рекламы в сети Интернет на сайте <...>,

в присутствии представителей:

заявителя – <...>;

заявителя – <...>;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: **общества с ограниченной ответственностью «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ»**, далее - ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» (<...>);

представителя: <...>, далее – <...> (доверенность от <...>);

представителя: <...> - генерального директора;

заинтересованного лица – ---, эксперта – ---, переводчика – ---.

УСТАНОВИЛА:

В ходе рассмотрения заявлений <...>, <...> установлено, что 01.04.2015 года в сети Интернет на сайте <...> в разделе <...> размещена информация следующего содержания:

«Страхование автомобиля <...> Бесплатная скидка <...> Условия. Купон предоставляет возможность получить скидку <...> на страхование автомобиля в

компании <...>. Стоимость для каждого автомобиля рассчитывается индивидуально. Количество страховых листов ограничено. Срок действия купона: <...> (включительно). Телефон для справок: <...>. Один человек может использовать один купон по данной акции. Вы можете получить неограниченное количество купонов в подарок (в расчете один купон в подарок одному человеку). Необходимо предъявлять распечатанный купон, SMS с номером или мобильное приложение с номером купона. Скидка не суммируется с другими действующими предложениями и весь апрель никому не верь. Описание <...>. обязательное страхование автогражданской ответственности. Все правильно сделал. Адрес: <...>. Телефон <...>. Режим работы Пн-Пт <...> Сб, Вс – выходной. Способы оплаты наличный расчёт, расчет по пластиковым картам».

Из обращений Заявителей следует, что позвонив по указанному в купоне телефонному номеру им ответили, что это шутка. Заявители считают, что размещение подобных шуток в средствах массовой информации - недопустимо.

Заявитель <...> в заседании Комиссии Амурского УФАС России указала, что часто пользуется услугами сайта <...> и до настоящего времени претензий не имела. Также пояснила, что рассматриваемую акцию восприняла реальностью. Заявитель зарегистрировалась на сайте, распечатала купон и для уточнения информации позвонила по указанному в купоне номеру телефона. На телефонный звонок ответила девушка, не представилась, сказала, что это шутка и бросила трубку. По мнению <...> подобные шутки недопустимы.

Заявитель <...> указал, что рассматриваемую акцию воспринял реальностью в виду сложившейся ситуации на рынке автострахования. Считает подобные шутки не допустимыми в средствах массовой информации. Также отметил, что изначально в условиях акции использовалось наименование <...>, а не <...>.

Из представленной ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» информации <...> следует, что указанная акция была разработана и утверждена отделом <...> к празднику 1 апреля. Данная акция не является рекламой. Во-первых, в акции указана несуществующая компания <...>, находящаяся по несуществующему адресу: <...>. Во-вторых, в условиях акции есть упоминание, что акция является шуткой: «весь апрель ни кому не верь». В-третьих, в акции указан номер телефона ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ», по которому все пользователи могли позвонить и уточнить всю интересующую их информацию. ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» указало, что позвонившие пользователи отнеслись с пониманием и приобретали шуточные купоны, чтобы разыграть своих родственников, близких друзей. Кроме того, подобные акции, посвященные 1 апреля, проводятся уже 4 года.

Из представленной ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» информации <...> следует, что отношения по изготовлению, размещению и распространению рекламы возникают на основании гражданско-правовых договоров, общий порядок заключения и исполнения которых регламентируется Гражданским кодексом Российской Федерации. Законодатель закрепил необходимость наличия в совокупности нескольких критериев для признания информации именно рекламой, и при отсутствии хотя бы одного из которых информация уже не может быть признана таковой. Информация, распространённая на сайте <...> (прямая ссылка: <...>) не является рекламой по причине отсутствия объекта рекламирования, информация в купоне не являются публичной офертой, так как

содержит указания на несуществующее юридическое лицо, равно как и на не существующий в действительности товар, работу или услугу. Сообщённые сведения являются объявлением юридического лица, не связанного с осуществлением предпринимательской деятельности, на которое не распространяется действие Закона «О рекламе» в силу пункта 6 части 2 статьи 2.

ООО «АМУРНЕТ-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» также сообщило, что информация была размещена по инициативе ООО «АМУРНЕТ-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» (без заключения каких-либо договоров с третьими лицами) в качестве шутки, распространяемой в течение 01.04.2015 г., о чём присутствовало специальное указание. Распространение какого-либо товара не предполагалось и не осуществлялось. Какой-либо коммерческой выгоды ООО «АМУРНЕТ-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» в результате размещения данной информации претерпено не было.

По мнению ООО «АМУРНЕТ-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ», большинство людей адекватно отнеслись к размещённой информации, о чем свидетельствует соотношение количества полученных купонов и фактически поданных жалоб. Помимо жалоб, поданных заявителями, никаких претензий, связанных с указанной информацией в адрес ООО «АМУРНЕТ-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» не поступало.

ООО «АМУРНЕТ-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» считает, что информация, размещённая в сети Интернет <...>, не может быть признана рекламой, так как не является информацией, направленной на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, поскольку данный объект не существует в действительности, следовательно, отсутствует рынок сбыта для него. Таким образом, Обществом не нарушены требования, установленные рекламным законодательством.

<...>, представитель ООО «АМУРНЕТ-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» в ходе заседания Комиссии Амурского УФАС России поддержала позицию изложенную письменно.

<...> - генеральный директор ООО «АМУРНЕТ-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» в ходе заседания Комиссии Амурского УФАС России поддержал позицию изложенную письменно. Также пояснил, что рассматриваемая акция – неудачная шутка. Сотрудник, разместивший данный купон на сайте <...>, получил взыскание.

<...>.

Комиссия Амурского УФАС России, всецело и объективно исследовав материалы дела № Р-5/91 2015, пояснения сторон, установила следующее.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона «О рекламе», 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.

В силу пункта 2 статьи 3 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.

Из разъяснений Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенных в пункте 2 Постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», следует, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

В Амурском УФАС России, в целях полной и объективной оценки рассматриваемой акции, 15.05.2015 состоялось заседание Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Амурском УФАС (далее – Экспертный совет), решением Экспертного совета от 15.05.2015 информация, размещенная ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» в виде купона на сайте <...>, признана недостоверной рекламой вводящей в заблуждение потребителей рекламы.

На основании изложенного, учитывая отсутствие информации на купоне о том, что рассматриваемая акция является шуткой, а также с учетом обострившейся ситуации на рынке страхования автогражданской ответственности (ОСАГО) в 2014-2015 годах, как на территории Амурской области, так и в целом на территории Российской Федерации, вышеназванную информацию следует считать рекламной, поскольку в ней определены сведения, очевидно вызывающие у потребителя ассоциацию с определенным товаром (услугой), имеющие своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования - услуге обязательного страхования автогражданской ответственности предоставляемой компанией <...>.

Таким образом, указанная информация, в соответствии пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе», подпадает под понятие «реклама», поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, объектом рекламирования, в соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона «О рекламе», являются услуги по страхованию автомобилей в компании <...>.

Согласно пункту 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.

Рекламодатель разработал рассматриваемую рекламу (акцию), таким образом, что наименование компании указанной в тексте рекламы - <...>, сходно до степени

смешения, с привычным для граждан Российской Федерации наименованием - <...>, расположенного по адресу: <...>. Тому свидетельствует использование аналогичного шрифта написания наименования и использование подобного (<...>) цвета. Разница в написании указанных наименований состоит в том, что в первом случае после второй буквы <...> используется <...>, во втором – <...>.

Из информации на сайте <...>, в разделе <...> следует, что желающих воспользоваться акцией вызвалось 212 человек, некоторые из которых в разделе «Вопросы по акции» оставили комментарии: «Это шутка первоапрельская, нашли чем шутить!!!», «Это шутка первоапрельская что ли?», «Мде шутка не очень как то», «Так это шутка или нет?», «Ну вот, и я поверила, мужу отправила. Вот сюрприз...», «На волне бешеной стоимости ОСАГО, невозможности получения полиса это ну «очень удачная шутка». Поздравляю: премия шутка 2015 года!»; «Горите в аду ребята!».

Наличие в рекламе информации о несуществующей компании <...>, а также отсутствие прямого указания на шутку в купоне, расценено Комиссией Амурского УФАС России, как недостоверная информация, недопустимая к использованию в рекламе, следовательно, информация о скидке на автострахование <...> тоже является недостоверной.

Исходя из вышеизложенного, учитывая, что в 2014 - 2015 годах обострилась ситуация при осуществлении страхования автогражданской ответственности (ОСАГО), как на территории Амурской области, так и в целом на территории Российской Федерации, акция о скидке <...> на страхование автомобиля не воспринимается потребителями рекламы как шута – воспринимается реальной акцией, согласно которой можно получить скидку <...> на страхование автомобиля именно в <...>.

Таким образом, установлено, что в рекламе усматриваются признаки нарушения требований установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе», поскольку информация о компании и о скидке <...> на услугу по страхованию автомобиля, является недостоверной.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе», 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.

Комиссией Амурского УФАС России установлено, что информация о «первоапрельской шутке», в рассматриваемой рекламе в пункте «Условия» указана жирным шрифтом последней строкой и имеет текст следующего содержания: «Скидка не суммируется с другими действующими предложениями и весь апрель никому не верь».

Таким образом, акцент на шутку завуалирован в последней строке условий акции выражением «..весь апрель никому не верь». В купоне отсутствует прямое и явно-видимое указание на то, что данная реклама является шуткой, данный факт не отрицался сторонами.

Следовательно, в рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения требований установленных частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе», поскольку потребители рекламы введены в заблуждение, расценивая указанную акцию как возможность получить услугу по страхованию автомобиля в <...> со скидкой <...>.

С учетом изложенного, рассматриваемая реклама (акция) содержит признаки нарушения требований установленных пунктом 4 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 4 статьи 3 указанного закона - является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы, размещенной в сети Интернет на сайте <...> - является ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» <...>.

Установлено, что данная реклама распространялась ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» в сети Интернет на сайте <...> в 2015 году, в том числе 01.04.2015.

Комиссией Амурского УФАС России, по совокупности документов установлено, что по вине рекламодателя ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» произошло распространение рассматриваемой рекламы, не соответствующей требованиям установленных пунктом 4 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе».

Комиссия Амурского УФАС России считает, что ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ», являясь рекламодателем вышеназванной рекламы, имело возможность не использовать в рекламе не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара, что исключило бы нарушение требований установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе»; имело возможность явно указать информацию о том, что данная акция является шуткой, что исключило бы нарушение требований установленных частью 7 статьи 5 «Закона о рекламе», однако не предпринял для этого соответствующих мер.

Согласно частей 4 и 6 статьи 38 Закона «О рекламе» к лицу, виновному в нарушении требований законодательства о рекламе, необходимо применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь [частью 2 пункта 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» в сети Интернет на сайте <...> в 2015 году, в том числе 01.04.2015, с текстом следующего содержания:

«Страхование автомобиля со скидкой <...>. Бесплатная скидка <...>. Условия. Купон предоставляет возможность получить скидку до <...> на страхование автомобиля в компании <...>. Стоимость для каждого автомобиля рассчитывается индивидуально. Количество страховых листов ограничено. Срок действия купона: с 1 апреля по 3 апреля 2015 г. (включительно). Телефон для справок: <...>. Один человек может использовать один купон по данной акции. Вы можете получить неограниченное количество купонов в подарок (в расчете один купон в подарок одному человеку). Необходимо предъявлять распечатанный купон, SMS с номером или мобильное приложение с номером купона. Скидка не суммируется с другими действующими предложениями и весь апрель никому не верь. Описание <...>. обязательное страхование автогражданской ответственности. Все правильно сделал. Адрес: <...>. Телефон <...>. Режим работы Пн-Пт с <...>. Сб, Вс – выходной. Способы оплаты наличный расчёт, расчет по пластиковым картам», поскольку в ней нарушены требования установленные пунктом 4 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 Закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «АМУРNET-ПЕРВЫЙ АМУРСКИЙ ПОРТАЛ» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 18 июня 2015 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>