

РЕШЕНИЕ

по делу № 12-Р-2016

24 октября 2016 г.

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 11 октября 2016 года.

Решение в полном объеме изготовлено 24 октября 2016 года.

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

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

рассмотрев дело № 12-Р-2016, возбужденное в отношении гражданина «...» по признакам нарушения требований, определенных частью 7 статьи 5, пунктом 16 части 3 статьи 5, пунктом 2 части 2, части 5 статьи 27 Закона о рекламе,

в отсутствии лиц, извещенных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом:

- в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - гражданина «...»;

- заявителей:

гражданина «...»;

заинтересованного лица – ООО "Стар Бет",

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России поступила жалоба гражданина «...» (вх. от 23.06.2016 № 04-10/3942) и аналогичные обращения, перенаправленные для

рассмотрения по подведомственности в адрес Чувашского УФАС России из Инспекции Федеральной налоговой службы по г.Чебоксары (далее - Налоговая служба) от «...» (вх.от 06.07.2016 № 04-05/4243), Прокуратуры Ленинского района г.Чебоксары (далее - Прокуратура) по обращению депутата Государственной Думы Чувашской Республики «...» (вх.от 13.07.2016 № 04-05/4411) с просьбой принятия соответствующих мер реагирования в рамках соблюдения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) БК «Бинго Бум», осуществлявшей проведение «рекламной акции» розыгрыша автомобиля марки «Фольксваген Поло» среди клиентов БК «Бинго Бум», размещавшегося на специальном постаменте перед помещением нахождения БК «Бинго Бум» по адресу г.Чебоксары, ул.К.Воробьевых, д.20. Факт проведения данного мероприятия - розыгрыша автомобиля заявителя подтвердили прилагаемыми к заявлениям фотографиями вышеуказанного автомобиля и рекламного баннера следующего содержания: " Испытай свою удачу! Призовой фонд 1000000 рублей. «Бинго Бум» 22-30-31. Розыгрыш автомобиля 1 июля". Согласно жалобе заявителя «...» перед помещением, где располагается БК «Бинго Бум» (г.Чебоксары, ул.К.Воробьевых, д.20) долгое время на специальном постаменте находился автомобиль марки «Фольксваген Поло» без какой либо, в том числе и рекламной информации. При этом, как поясняет «...», ранее на постаменте присутствовал рекламный баннер с информацией о проведении розыгрыша данного автомобиля.

«...» информирует о том, что он является постоянным клиентом БК «Бинго Бум», подразделения которого находятся не только в границах Чувашской Республики. В связи с чем, он, как постоянный клиент данной компании, интересовался проведением розыгрыша автомобиля в иных отделениях БК «Бинго Бум». При этом, в данных отделениях, как и на официальном сайте БК «Бинго Бум», информация о проведении рассматриваемого розыгрыша отсутствовала.

В заявлении указывается на то, что "у большинства клиентов возникло сомнение в достоверности намерений организаторов в честном проведении розыгрыша и в том, что организатором мероприятия является БК «Бинго Бум»".

Согласно перенаправленным в адрес Чувашского УФАС России обращениям из Налоговой службы от заявителя «...», Прокуратуры по обращению депутата «...», в нарушение требований статьи 27 законодательства о рекламе, в непосредственной близости от входа в помещение БК «Бинго Бум» "имеется массивная реклама вне пункта приема ставок с информацией о розыгрыше 1 миллиона рублей", датой проведения "1 июля".

Заявители указывают на то, что БК «Бинго Бум» разместила данную информацию "на всеобщее обозрение, в том числе и несовершеннолетних детей, у которых может создаться впечатление, что участие в основанных на риске играх, пари является способом заработка или получения иного дохода либо иным способом получения средств к существованию".

По указанным в заявлении фактам, имеющимся материалам и документам, Чувашским УФАС России определением от 22.07.2016 возбуждено дело № 12-Р-2016 по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении гражданина «...»

На заседании Комиссии 22.08.2016 в целях получения дополнительных доказательств и информации, вынесено определение об отложении рассмотрения дела № 12-Р-2016 на 22.09.2016.

22.09.2016 гражданин «...», представитель ООО "Стар Бет" (заинтересованное лицо), извещенные о времени и месте рассмотрения дела № 12-Р-2016 надлежащим образом, на рассмотрение дела не явились, документы и материалы, затребованные определением об отложении рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства № 12-Р-2015 от 22.08.2016 в Комиссию не представили, ходатайств о переносе рассмотрения дела на иной срок не заявляли.

Таким образом, проанализировав имеющихся в рамках рассмотрения дела материалы и документы, Комиссия приходит к следующему.

На основании поступившей информации установлено, что в период с мая по июнь 2016 года перед помещением, где располагается БК «Бинго Бум» (г.Чебоксары, ул.К.Воробьевых, д.20) на специальном постаменте находился автомобиль марки «Фольксваген Поло», а также рекламный баннер следующего содержания: "Испытай свою удачу! Призовой фонд 1000000 рублей. «Бинго Бум» 22-30-31. Розыгрыш автомобиля 1 июля".

Из полученной информации и материалам Прокуратуры, представленными по результатам, проведенной проверки 29.06.2016, следует, что на цокольном этаже здания, расположенного по адресу г. Чебоксары, ул. К. Воробьевых, д.20, согласно вывеске на входной двери, находится БК "Бинго Бум". Вышеуказанное помещение передано ООО "Стар Бет" по договору субаренды нежилого помещения от 29.12.2015 № 490/3 ООО "Мартин-НН" (договор аренды от 29.12.2015 № 10 между ОАО "Дом Мод" и ООО "Мартин-НН"). ООО «Стар Бет» 14.03.2012 получена лицензия № 22 на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах, в том числе по адресу ЧР, г. Чебоксары, ул. К.Воробьевых, д.20 (п.182 Приложения к Лицензии).

В объяснении представителя ООО "Стар Бет", представленном Прокуратурой, сообщается, что наименование «БК "Бинго Бум"» является товарным знаком ООО "Стар Бет", (Республика Татарстан, г.Казань, ул. Декабристов, д.183, оф.101) на основании соглашения на использование товарного знака под контролем правообладателя.

Федеральным [законом](#) от 29.12.2006 N 244-ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ" (далее - ФЗ N 244-ФЗ) определены правовые основы государственного регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр на территории Российской Федерации, а также установлены ограничения осуществления данной деятельности в целях защиты нравственности, прав и законных интересов граждан.

В соответствии со [статьей 4](#) ФЗ N 244-ФЗ азартная игра - это основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам,

установленным организатором азартной игры; деятельность по организации и проведению азартных игр - это деятельность, направленная на заключение основанных на риске соглашений о выигрыше с участниками азартных игр.

В соответствии со [ст. 364](#) НК РФ под азартной игрой следует понимать основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками между собой либо с организатором игорного заведения (организатором тотализатора) по правилам, установленным организатором игорного заведения (организатором тотализатора).

При этом, согласно [части 5 статьи 27](#) Закона о рекламе реклама основанных на риске игр, пари должна содержать:

- 1) указание на сроки розыгрышей призов в процессе проведения основанных на риске игр, пари;
- 2) источник информации об организаторе основанных на риске игр, пари, о правилах их проведения, о призовом фонде таких игр, пари, о количестве призов или выигрышей, о сроках, месте и порядке получения призов или выигрышей.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) Закона о рекламе рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме 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.

Пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе установлено определение рекламы. Таковой признается 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.

Объектом рекламы является продавец товара БК «Бинго Бум» и мероприятия, основанные на риске: игры, пари, розыгрыш автомобиля.

Информация, размещенная на баннере, согласно фотоматериалам, представленными заявителями, соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 Закона о рекламе, поскольку рассматриваемая информация публично распространена, предназначена для неопределенного круга лиц, преследует цель обратить внимание потребителя данной информации к объекту рекламирования - розыгрышу автомобиля.

Согласно положениям [пункта 5 статьи 3](#) Закона о рекламе, рекламодаделец это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

[Пунктом 7 статьи 3](#) Закона о рекламе установлено, что рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой

форме и с использованием любых средств.

Согласно информации администрации г. Чебоксары от 13.07.2016 № С-7052 разрешение на установку и эксплуатацию данной рекламной конструкции администрация г. Чебоксары не выдавала и информацией об организации, разместившей автомобиль перед помещением нахождения БК "Бинго Бум" по вышеуказанному адресу, администрация не обладает.

Из полученной информации и материалам Прокуратуры, представленными в результате проведенной проверки 29.06.2016, следует, что на цокольном этаже здания, расположенного по адресу г. Чебоксары, ул. К. Воробьевых, д.20, согласно вывеске на входной двери, находится БК "Бинго Бум".

Из представленной Прокуратурой справки о результатах проведенной проверки в части законной деятельности БК "Бинго Бум" следует, что вышеуказанное помещение передано ООО "Стар Бет" по договору субаренды нежилого помещения от 29.12.2015 № 490/3 ООО "Мартин-НН" (договор аренды от 29.12.2015 № 10 между ОАО "Дом Мод" и ООО "Мартин-НН").

Прокуратурой установлено, что на момент проверки фактов, влекущих нарушение законодательства о лицензировании определенных видов хозяйственной деятельности в части организации и проведении азартных игр в помещениях учреждений здравоохранения, учебных заведений, органов государственной власти и местного самоуправления, культовых зданий не выявлено. Также не выявлено размещение рекламных вывесок вне пункта ставок.

При этом, на момент проведения проверки рассматриваемый автомобиль на специальной железной рекламной конструкции отсутствовал.

Представитель ООО "Стар Бет" пояснил, что никакой иной деятельности по организации азартных игр, кроме предусмотренной лицензией в рамках требований закона, в помещении ООО "Стар Бет" не осуществляется и соответственно денежных средств для участия в таких азартных играх как на розыгрыш автомобиля, не принимается.

Представитель ООО "Стар Бет" также проинформировал, что проведение рекламной акции розыгрыша автомобиля, по имеющейся у общества информации, осуществлялось гражданином «...», "который предложил свои услуги по маркетингу в качестве демонстрационной акции, без согласования с руководством ООО "Стар Бет". При этом "никаких договоров с «...» ООО "Стар Бет" не заключало".

Данный довод подтвержден представленной Прокуратурой объяснительной «...», в который гражданин «...» сообщает, что "ООО "Стар Бет" "выразило сомнение в эффективности данной акции и не подписало со мной договор." Как следует из объяснения гражданина «...», решение об организации и проведении розыгрыша автомобиля, а также проведения указанной рекламной акции, было принято им по собственной инициативе.

Таким образом, согласно письменным пояснениям «...», он выставил автомобиль перед входом в помещения ООО "Стар Бет" для организации и проведения его

розыгрыша в качестве рекламной акции.

Как следует из пояснений «...», именно данный гражданин определил объект рекламирования и содержание рекламы.

Указанные выше обстоятельства свидетельствуют о том, что в рассматриваемом случае «...» является рекламодателем рекламного сообщения, а также его рекламораспространителем.

Общие требования к рекламе установлены в статье 5 Закона о рекламе, в которой определено, что реклама должна быть достоверной. Недостоверная реклама не допускается (часть 1 названной статьи).

Комиссия Чувашского УФАС России изучив и проанализировав материалы, пришла к выводу, что спорная реклама является ненадлежащей, нарушающей следующие положения [Закона](#) о рекламе:

[Пунктов 1 и 2 части 5 статьи 27](#) Закона о рекламе, согласно которым реклама основанных на риске игр, пари должна содержать указание на сроки розыгрышей призов в процессе проведения основанных на риске игр, пари; источник информации об организаторе основанных на риске игр, пари, о правилах их проведения, о призовом фонде таких игр, пари, о количестве призов или выигрышей, о сроках, месте и порядке получения призов или выигрышей.

[Пункт 16 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе, согласно которому, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правилах и сроках проведения основанных на риске игр, пари, в том числе о количестве призов или выигрышей по результатам проведения основанных на риске игр, пари, сроках, месте и порядке получения призов или выигрышей по результатам проведения основанных на риске игр, пари, об их организаторе, а также об источнике информации об основанных на риске играх, пари.

[Часть 7 статьи 5](#) Закона о рекламе, согласно которой, 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 2 статьи 27](#) Закона о рекламе, согласно которой не допускается реклама основанных на риске игр, пари за пределами зданий, строений, сооружений, в которых проводятся такие игры, пари, за исключением объектов транспортной инфраструктуры (вокзалов, аэропортов, станций метрополитена и других подобных объектов).

Устанавливая нарушение указанных положений законодательства о рекламе, Комиссия исходила из следующего.

1. В силу требований [пунктов 1 и 2 части 5 статьи 27](#) Закона о рекламе, реклама основанных на риске игр, пари должна содержать указание на сроки розыгрышей призов в процессе проведения основанных на риске игр, пари; источник

информации об организаторе основанных на риске игр, пари, о правилах их проведения, о призовом фонде таких игр, пари, о количестве призов или выигрышей, о сроках, месте и порядке получения призов или выигрышей.

В соответствии с [пунктом 27](#) Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" судам надлежит учитывать, что нормы закона обязывают рекламодателя сообщать не саму информацию об организаторе стимулирующего мероприятия и так далее, а источник этой информации (например, адрес интернет-сайта, номер телефона, по которому можно получить информацию).

Как следует из материалов дела, распространенная реклама содержит номер телефона «...». Однако, ссылки на то, что данный телефон является источником информации об организаторе основанных на риске игр, пари, о правилах их проведения, о призовом фонде таких игр, пари, о количестве призов или выигрышей, о сроках, месте и порядке получения призов или выигрышей, спорная реклама не содержит.

Кроме того, в соответствии с письмом ООО «Инфолинк» номер телефона «...» по договору на оказание услуг связи № 52381 от 21.12.2012 принадлежит ИП «...», номер телефона был отключен со 02 мая 2013 года и на данный момент номер не используется.

Таким образом, признавая нарушение в спорной рекламе положений [пункта 2 части 5 статьи 27](#) Закона о рекламе, Комиссия исходит из того, что из рекламного сообщения не следует, что указанный в рекламе номер телефона является источником информации об организаторе розыгрыша, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Кроме того, в рассматриваемой рекламе отсутствует информация о точной дате проведения розыгрыша автомобиля, поскольку указана только дата - 1 июля, без указания года проведения данного розыгрыша.

Таким образом, в нарушение вышеуказанной нормы закона в данной рекламе отсутствует достоверная информация о сроках розыгрыша приза, а также источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения, что является нарушением ч.5 статьи 27 Закона о рекламе.

2. Из текста распространенной рекламы следует, что розыгрыш проводится под товарным знаком «Бинго-Бум». Из материалов дела следует, что товарный знак «Бинго-Бум» использует ООО «Стар Бет», осуществляющее деятельность по адресу г.Чебоксары, ул.К Воробьевых, д.20, на основании соглашения на использование товарного знака с правообладателем и под его контролем. Информация о «...» либо ООО «Стар Бет», как организаторе розыгрыша, на распространенной рекламе отсутствует. В то же время из пояснений «...» данных Прокуратуре ЧР следует, что именно «...» принял решение об организации и

проведении розыгрыша автомобиля, т.е. является организатором указанного розыгрыша.

Кроме того распространенная реклама содержит номер телефона «...». В соответствии с письмом ООО «Инфолинк» номер телефона «...» по договору на оказание услуг связи № 52381 от 21.12.2012 принадлежит ИП «...», номер телефона был отключен со 02 мая 2013 года и на данный момент номер не используется.

Указанное свидетельствует о нарушении [пункта 16 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе, поскольку в рекламном сообщении не содержатся соответствующие действительности сведения об их организаторе, а также об источнике информации об основанных на риске играх, пари.

3. Частью 7 статьи 5 Закона о рекламе установлен запрет на рекламу, 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.

Поскольку из текста рекламы невозможно достоверно определить источник информации об организаторе данного мероприятия, о правилах его проведения, сроках, месте, и порядке получения приза, можно сделать вывод, что указанная реклама не позволяет ее потребителю надлежаще ознакомиться и воспринять указанную информацию.

Отсутствие достоверной информации о характере проводимого мероприятия, а также организаторе проведения данного розыгрыша, которая является существенной информацией для потребителей рекламы, является нарушением части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

4. [Часть 2 статьи 27](#) Федерального закона "О рекламе" не допускает рекламу основанных на риске игр, пари за пределами зданий, строений, сооружений, в которых проводятся такие игры, пари, за исключением объектов транспортной инфраструктуры (вокзалов, аэропортов, станций метрополитена и других подобных объектов).

При этом, согласно [части 3 статьи 27](#) Закона о рекламе указанные требования распространяются соответственно на рекламу организатора основанных на риске игр, рекламу сопутствующих азартным играм услуг и рекламу игорного заведения, в том числе рекламу мест осуществления деятельности по оказанию сопутствующих азартным играм услуг. Требования [пункта 8 части 1](#) и [пунктов 1 и 2 части 2](#) настоящей статьи не применяются к рекламе организатора азартных игр, рекламе сопутствующих азартным играм услуг, рекламе игорного заведения, в том числе рекламе мест осуществления деятельности по оказанию сопутствующих азартным играм услуг, и рекламе азартных игр, распространяемой исключительно среди лиц, находящихся в границах игорных зон, созданных в соответствии с указанным в [пункте 3 части 2](#) настоящей статьи Федеральным [законом](#) от 29.12.2006 N 244-ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации".

В соответствии с положениями [части 2 статьи 9](#) указанного закона, Чувашская Республика не входит в перечень субъектов Российской Федерации, на

территориях которых создаются игорные зоны.

По смыслу вышеназванных норм закона разрешено распространять рекламу азартных игр исключительно в помещениях зданий, строений, сооружений, в которых осуществляется деятельность по проведению азартных игр и пари. [Статья 4](#) Закона № 244-ФЗ раскрывает понятие "букмекерская контора", под которым принято понимать игорное заведение, в котором организатор азартных игр заключает пари с участниками данного вида азартных игр. К игорным заведениям относятся игорное заведение - здание, строение, сооружение (единая обособленная часть здания, строения, сооружения), в которых осуществляется исключительно деятельность по организации и проведению азартных игр и оказанию сопутствующих азартным играм услуг (в том числе филиал или иное место осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр и оказанию сопутствующих азартным играм услуг).

[Закон](#) разрешает рекламу игр и пари только в тех местах, где они проводятся. Информация о розыгрышах, играх, призах и организаторе соответствующих азартных мероприятий, размещенная на автомобилях, как расположенных у входа в здания игорных заведений, так и передвигающихся в пространстве, являющихся рекламой данного игорного заведения и проводимых в нем игр, считаться ненадлежащей и не допускается.

Таким образом, размещение данной рекламы за пределами помещения в котором проводятся такие игры, пари, является нарушением требований пункта 2 части 2 статьи 27 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований частей 3 и 7 статьи 5, части 5 статьи 27 Закона о рекламе возложена на рекламодателя, ответственность за нарушение требований частей 2 и 5 статьи 27 Закона о рекламе возложена на рекламодателя (часть 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Из представленных документов и материалов и рассмотренных обстоятельств, следует, что рекламодателем и рекламодателем в данном случае является гражданин «...»

Таким образом, на основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 Российской Федерации от 17.08.2006 г. N 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу " Испытай свою удачу! Призовой фонд 1000000 рублей. «Бинго Бум» 22-30-31. Розыгрыш автомобиля 1 июля" перед помещением нахождения БК «Бинго Бум» по адресу г.Чебоксары, ул.К.Воробьевых, д.20, не соответствующей требованиям, определенным частью 7 статьи 5, пунктом 16 части 3 статьи 5, пунктом 2 части 2 статьи 27, частью 5 статьи 27 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» .

2. Признать

гражданина «...» нарушившим требования Закона о рекламе, выразившиеся в распространении недостоверной рекламы, определенных определенной частью 7 статьи 5, пунктом 16 части 3 статьи 5, пунктом 2 части 2 статьи 27, частью 5 статьи 27 Закона о рекламе.

3. Предписание о прекращении нарушения Закона о рекламе гражданину «...» не выдавать в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы на момент рассмотрения дела.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Чувашского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении

Решение изготовлено в полном объеме 24 октября 2016 года и может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»