

## РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «29» апреля 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено «29» мая 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – Н.В. Орлова,

членов Комиссии – А.В. Дерманца, А.И. Кладочной,

рассмотрев дело № 3-5-32/77-15 возбужденное в отношении ООО «Почта Сервис» по факту размещения в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год) рекламы стимулирующего мероприятия (код акции 03.11137.2477.13.2), проводимого ООО «Почта Сервис», с признаками нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38 ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившимися в распространении рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре,

в присутствии:

- представителя ООО «Почта Сервис» в лице Шахотина О.С. (по доверенности № 39/0415 от 28.04.2015),
- представителя КТ «ООО «БАУЭР СНГ» и компания» в лице Литвинова Д.А. (по доверенности б/н от 13.04.2015).

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-32/77-15 возбуждено в отношении ООО «Почта Сервис» на основании обращения физического лица (вх. № 162 от 14.01.2015) по

факту распространения в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год) рекламы стимулирующего мероприятия (код акции 03.11137.2477.13.2), проводимого ООО «Почта Сервис».

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе, выразившиеся в распространении рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы представителя ООО «Почта Сервис», оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Почта Сервис» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1057749621115, ИНН 7714631212, КПП 771401001.

В журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год) распространялась следующая информация: «Дата Вашего рождения может сделать Вас миллионером! Мы разыскиваем Главного победителя 333-й Юбилейной акции, чтобы вручить ему суперприз: 3000000 рублей! Проверь прямо сейчас: Возьмите Ваш год рождения и отнимите от этого числа 333; Прибавьте количество лет, которое Вам исполняется в 2014 году; Прибавьте к получившемуся числу 1319; Припишите к получившемуся числу 3 нуля. ВНИМАНИЕ! Если у Вас получилось 3000000 — ПОЗДРАВЛЯЕМ! Вы победитель и должны срочно связаться с нами по телефону! Скорее позвоните нам по телефону и получите 3000000 рублей!...».

Размещение данной информации сопровождается изображением трех пачек рублевых банкнот Российской Федерации номиналом 5000 рублей и дополнительными сведениями (условиями акции), изложенными мелким шрифтом и расположенными в поперек рассматриваемого макета. Данные сведения содержат, в том числе, информацию об организаторе мероприятия — ООО «Почта Сервис».

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама — 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 или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц,

означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Журнал «Три семерочки» зарегистрирован в качестве печатного средства массовой информации (свидетельство ПИ № ФС77-38403), территорией распространения которого является вся территория Российской Федерации, а также зарубежные страны.

Таким образом, установлено, что журнал «Три семерочки» является общедоступным для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории его распространения и кругу лиц-потребителей рекламы, Комиссией Московского УФАС России не установлено.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования — товар, средство 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.

В настоящем случае объектом рекламирования выступает стимулирующее мероприятие, проводимое ООО «Почта Сервис».

На основании изложенного, информация о стимулирующем мероприятии, проводимом ООО «Почта Сервис», размещенная в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год), является рекламой.

Размещение спорной рекламы в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год) осуществлялось на основании договора № СР-101/09 об оказании рекламных услуг от 16.01.2009, заключенного между ООО «Почта Сервис» и КТ «ООО «БАУЭР СНГ» и компания».

Предметом договора № СР-101/09 об оказании рекламных услуг от 16.01.2009 является оказание КТ «ООО «БАУЭР СНГ» и компания» услуг по размещению рекламных материалов ООО «Почта Сервис» в печатных средствах массовой информации принадлежащих КТ «ООО «БАУЭР СНГ».

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании представленных в материалах настоящего дела документов установлено, что ООО «Почта Сервис» осуществляет деятельность, связанную с розничной торговлей товарами дистанционным способом.

В целях поддержания интереса к своим товарам и способствованию их реализации, ООО «Почта Сервис» проводит стимулирующие

мероприятия (маркетинговые акции с вручением ценных призов), информация об одном из которых была размещена в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год). Данный факт подтверждается письменными пояснениями Общества и не отрицался представителем ООО «Почта Сервис» в ходе рассмотрения настоящего дела.

На основании изложенного и учитывая то обстоятельство, что размещение спорной рекламы в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год) осуществлялось в интересах и по заказу ООО «Почта Сервис», Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «Почта Сервис».

Комиссией Московского УФАС России также установлено, что размещение спорной рекламы осуществлялось в журнале, учредителем и издателем которой является КТ «ООО «БАУЭР СНГ», что подтверждается выходными данными журнала «Три семерочки» (№ 38, 2014 год) и сведениями, содержащимися в свидетельстве о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-38403.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем — лицо осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

На основании изложенного и принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является КТ «ООО «БАУЭР СНГ».

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.

Данная норма права запрещает вводить потребителей в заблуждение посредством искажения смысла рекламной информации ввиду отсутствия части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования.

Таким образом, норма части 7 статьи 5 Закона о рекламе запрещает в рекламе умалчивать информацию, которая, будучи сообщенной, изменила бы созданное рекламой представление потребителей о товаре, об условиях его приобретения или использования.

Отсутствие в рекламе какой-либо части информации о товаре (услуге), приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым товаром (услугой).

Размещенная в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год) реклама стимулирующего мероприятия следующего содержания: «Дата Вашего рождения может сделать Вас миллионером! Мы разыскиваем Главного победителя 333-й Юбилейной акции, чтобы вручить ему суперприз: 3000000 рублей! Проверь прямо сейчас: Возьмите Ваш год рождения и отнимите от этого числа 333; Прибавьте количество лет, которое Вам исполняется в 2014 году; Прибавьте к получившемуся числу 1319; Припишите к получившемуся числу 3 нуля. ВНИМАНИЕ! Если у Вас получилось 3000000 — ПОЗДРАВЛЯЕМ! Вы победитель и должны срочно связаться с нами по телефону! Скорее позвоните нам по телефону и получите 3000000 рублей!...», занимает целую страницу журнала.

При этом, вышеуказанный текст рекламы выполнен крупным, хорошо читаемым контрастным шрифтом, размещенном на ярком фоне, в результате чего внимание потребителей рекламы привлекается именно к данной части рекламы.

Вместе с тем, размещение данной информации сопровождается дополнительными сведениями, изложенными мелким, трудночитаемым шрифтом и расположенными поперек рассматриваемого макета.

Дополнительные сведения содержат следующую информацию: «\*\* ООО «Почта Сервис» (127220, Москва, ул. Нижняя Масловка, д. 8, ОГРН 1057749621114) (далее - «организатор») с целью продвижения новых товаров по каталогам проводит в срок с 30.04.14 по 15.07.14 (продлена до 31.10.2014) маркетинговую акцию с главным призом в размере 3 000 000 рублей. Призовой фонд маркетинговой акции сформирован за счет собственных средств организатора. Указанная акция не является игрой, конкурсом, лотереей, публичным обещанием награды или иным мероприятием, основанным на риске. Настоящая акция действует только для граждан РФ старше 18 лет. Потенциальным участникам предлагается подсчитать числа по приведенной формуле так, чтобы в результате получилось число 3 000 000. Потенциальные участники, сообщившие свои данные по телефону организатора, получают по указанному ими адресу каталог с товарным предложением организатора. При условии заказа товара по данному каталогу указанные лица становятся участниками акции и вправе в финале акции 31.10.2014 претендовать на главный приз — 3 000 000 рублей. Участие в акции регистрируется до 18.10.2014. Обладатель главного приза будет определен в финале акции неслучайным образом специальной комиссией согласно «Правилам проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов» с учетом максимальной суммы заказа, даты поступления заказа, факта поступления в полном объеме оплаты по заказу. Информацию об организаторе акции, правилах ее проведения, количестве призов по результатам акции, сроках, месте и порядке их вручения можно получить по телефону 8-800-200-61-61 (ежедневно с 9:00 до 20:00). Направляя свои ответы или делая заказ по каталогу организатора, вы даете свое согласие оператору ООО «Почта Сервис» (127220, Москва, ул. Нижняя Масловка, д. 8, ОГРН 1057749621114) на обработку и использование ваших персональных данных, в том числе на получение рекламных материалов организатора и/или его партнеров по почте и сетям электросвязи».

Все вышеуказанные дополнительные сведения занимают незначительную часть рекламного макета и расположены отдельным блоком, визуальнo не ассоциирующимся с рекламным макетом.

Формальное присутствие в рекламе обозначенных условий не позволяет потребителю рекламы воспринимать данные сведения в силу способа их изложения, а также их содержания. Указанный вывод подтверждается, в том числе и многочисленными жалобами, поступающими в антимонопольный орган на аналогичную рекламу стимулирующих мероприятий, проводимых ООО «Почта Сервис».

Комиссия Московского УФАС России, оценивая содержание спорной рекламы, считает необходимым отметить следующее.

Основной блок спорной рекламы содержит следующую информацию: «Мы разыскиваем Главного победителя 333-й Юбилейной акции, чтобы вручить ему суперприз: 3000000 рублей! Проверь прямо сейчас: Возьмите Ваш год рождения и отнимите от этого числа 333; Прибавьте количество лет, которое Вам исполняется в 2014 году; Прибавьте к получившемуся числу 1319; Припишите к получившемуся числу 3 нуля. ВНИМАНИЕ! Если у Вас получилось 3000000 — ПОЗДРАВЛЯЕМ! Вы победитель и должны срочно связаться с нами по телефону! Скорее позвоните нам по телефону и получите 3000000 рублей!...»».

Из буквального прочтения указанного текста рекламы следует, что лицо, получившее в результате вычислений число 3 000 000 становится обладателем приза в виде денежной суммы в размере 3 000 000 рублей.

Вместе с тем, согласно Правилам проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов, утвержденных генеральным директором ООО «Почта Сервис» (далее — Правила), стать обладателем главного приза в результате совершения вышеописанных действий невозможно.

В соответствии с пунктом 3.11 Правил, «главным победителем» признается клиент, сделавший и оплативший заказы на наибольшую сумму, при условии полной оплаты заказов и неполучения в прошлом главных призов в других акциях, проводимых ООО «Почта Сервис».

В соответствии с Условиями проведения маркетинговой акции, а также положениями Правил, для того, чтобы принять участие в рекламируемом стимулирующем мероприятии, необходимо заказать и оплатить товар из каталога ООО «Почта Сервис».

Установлено, что лицо, выполнившее указанные в рекламе действия, фактически получает только право выразить свое согласие на получение товарного каталога и набора документов информационного характера, позволяющих принять участие в акции. Для участия в стимулирующем мероприятии ООО «Почта Сервис» не требуется выполнение каких-либо арифметических действий. При этом, число 3 000 000 получается при выполнении указанных в рекламе вычислений практически у всех лиц, родившихся до 1998 года. В рассматриваемом случае ООО «Почта Сервис» применен «математический фокус» с целью дополнительного стимулирования интереса потребителей рекламы.

Таким образом, лицо, выполнившее указанные в рекламе расчеты, фактически не совершает никаких действий, направленных на участие в стимулирующем мероприятии ООО «Почта Сервис».

Между тем, наличие в рекламе следующих утверждений: «Если у Вас получилось 3000000 — ПОЗДРАВЛЯЕМ! Вы победитель и должны срочно связаться с нами по телефону! Скорее позвоните нам по телефону и получите 3000000 рублей!», способно создать у потребителей рекламы впечатление о том, что при получении числа 3 000 000 в результате указанных в рекламе вычислений, выплата денежного приза в размере 3 000 000 рублей гарантирована. Однако, как было установлено ранее, данное впечатление является ложным.

Стоит также отметить, что приведенный в спорной рекламе термин «главный победитель» использован в значении, не соответствующем общепринятому толкованию значения данного слова.

Так, согласно толковому словарю Ушакова Д.Н., победитель — тот,

кто победил. Аналогичное толкование слова победитель содержится и в толковом словаре Ожегова С.И., а именно, победитель — тот, кто победил, одержал победу.

Все вышеприведенные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что ООО «Почта Сервис» проявило недобросовестность при определении содержания рекламы, что привело к искажению смысла рекламы и ввело в заблуждение ее потребителей.

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», если в рекламе информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования.

Принимая во внимание наличие в спорной рекламе противоречивых сведений о правилах определения обладателя денежного приза в размере 3 000 000 рублей, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что данная информация в рекламе фактически отсутствует.

Таким образом, при распространении в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год) рекламы рассматриваемого стимулирующего мероприятия установлено нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе, в соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, несет рекламоатель.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях ООО «Почта Сервис», при размещении в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год) рекламы рассматриваемого стимулирующего мероприятия, установлено нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Сторонами по делу документы, свидетельствующие о прекращении распространения рекламы с нарушением части 7 статьи 5 Закона о рекламе, не представлены.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Почта Сервис», КТ «ООО «БАУЭР СНГ» предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 рекламу стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», распространенную в журнале «Три семерочки» (№ 38, 2014 год), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «Почта Сервис», КТ «ООО «БАУЭР СНГ» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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