

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-73/77-16
«09» февраля 2016 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной
службы по г. Москве (далее – Московское УФАС России) <....>, рассмотрев
протокол

от 28.01.2016 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-
73/77-16, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Почта Сервис»
(ИНН 7714631212) – менеджера по работе с клиентами <....>, в связи с нарушением
пункта 15 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006
№ 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившимся в размещении
рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», в
которой отсутствует часть существенной информации о проводимом мероприятии,
ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса
Российской

Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),
в присутствии представителя <....>

УСТАНОВИЛ:

ООО «Почта Сервис» распространило в газете «Собеседник» (№ 33, 2015
от 02.09.2015) рекламу стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта
Сервис» следующего содержания: «Вручение призов продолжается! 10
телевизоров,

15 холодильников, 20 денежных премий и... 1 автомобиль класса Люкс! Какой из
призов можете получить вы уже 20.10.2015? Итак, проверяйте: Возьмите последние
3

цифры номера Вашего паспорта — это Ваше личное число. Умножьте это число на
2.

К результату прибавьте 312. Результат разделите пополам. Вычитите Ваше личное
число. Проверьте по таблице, чему соответствует Ваш результат! Если Вам повезет,
автомобиль класса люкс может стать вашим! Внимание! Если Ваш результат
соответствует одному из результатов в таблице, НЕМЕДЛЕННО ЗВОНИТЕ НАМ!

Если вам не повезло, возможно, повезет в следующий раз. 8-800-775-53-53. Звонок
бесплатный с мобильного и городского телефонов. Код акции 03.10877.82.12.1».

Размещение данной информации сопровождается дополнительными
сведениями (условиями акции), изложенными мелким шрифтом и расположенными
слева 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.

1

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.

Газета «Собеседник» зарегистрирована в качестве печатного средства массовой информации (свидетельство № 01822 от 27.11.1992), территорией распространения которого является вся территория Российской Федерации.

Таким образом, установлено, что газета «Собеседник» является общедоступной для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории ее распространения и кругу лиц-потребителей рекламы 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 газете «Собеседник» (№ 33, 2015 от 02.09.2015),

является рекламой.

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 газете «Собеседник» (№ 33, 2015 от 02.09.2015) реклама стимулирующего мероприятия следующего содержания: «Вручение призов продолжается! 10 телевизоров, 15 холодильников, 20 денежных премий и... 1 автомобиль класса Люкс! Какой из призов можете получить вы уже 20.10.2015?

Итак,

проверьте: Возьмите последние 3 цифры номера Вашего паспорта — это Ваше

личное число. Умножьте это число на 2. К результату прибавьте 312. Результат разделите пополам. Вычтите Ваше личное число. Проверьте по таблице, чему соответствует Ваш результат! Если Вам повезет, автомобиль класса люкс может стать

вашим! Внимание! Если Ваш результат соответствует одному из результатов в таблице, НЕМЕДЛЕННО ЗВОНИТЕ НАМ! Если вам не повезло, возможно, повезет в 2

следующий раз. 8-800-775-53-53. Звонок бесплатный с мобильного и городского телефонов. Код акции 03.10877.82.12.1», занимает половину страницу газеты.

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 снизу 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 31.08.15 по 20.10.15 маркетинговую акцию с главным призом в размере 2 500 000 рублей, который в рекламных материалах может быть представлен в виде автомобиля, и второстепенными премиями и призами: приз за скорость 30 000 рублей, который в рекламных материалах может быть представлен в виде телевизора

и холодильника, приз за нижний мотивационный порог 50 000 рублей, приз за верхний мотивационный порог 200 000 рублей. При этом право выбора между выплатой 2 500 000 рублей и предоставлением автомобиля, а также выплатой 30 000

рублей и предоставлением телевизора или холодильника организатор оставляет за

собой. Модель, марка, комплектация и другие характеристики автомобиля, телевизора, холодильника определяются организаторами и могут не совпадать с ожиданиями участников, а также отличаться от изображений на информационных материалах. 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 акции предлагается посчитать число по предложенной формуле и сообщившись полученное число и свои данные по указанному телефону. Носитель данного объявления не является лотерейным билетом, договор на участие в акции не

заключается. 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 20.10.15 претендовать на главный приз — 2 500 000 рублей. Участие в акции регистрируется до 15.10.15.

Обладатель главного приза будет определен в финале акции случайным 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 условиях акции (организаторе, правилах проведения, количестве призов, сроке, месте и порядке их получения) можно получить по телефону 8-800-775-53-53 (ежедневно с 9:00 до 20:00). Направляя свои ответы или делая заказ по каталогу организатора, вы даете свое согласие оператору ООО «Почта Сервис» <....>

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 не более 20% от общей 3

площади рекламного макета и расположены отдельным блоком, визуально 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».

При оценке содержания спорной рекламы, необходимо отметить следующее.

Основной блок спорной рекламы содержит следующую информацию: «Вручение призов продолжается! 10 телевизоров, 15 холодильников, 20 денежных премий и... 1 автомобиль класса Люкс! Какой из призов можете получить вы уже 20.10.2015?

Итак,

проверяйте: Возьмите последние 3 цифры номера Вашего паспорта — это Ваше личное число. Умножьте это число на 2. К результату прибавьте 312. Результат разделите пополам. Вычтите Ваше личное число. Проверьте по таблице, чему соответствует Ваш результат! Если Вам повезет, автомобиль класса люкс может стать

вашим! Внимание! Если Ваш результат соответствует одному из результатов в таблице, НЕМЕДЛЕННО ЗВОНИТЕ НАМ! Если вам не повезло, возможно, повезет в следующий раз. 8-800-775-53-53. Звонок бесплатный с мобильного и городского телефонов. Код акции 03.10877.82.12.1».

Из буквального прочтения указанного текста рекламы следует, что лицо, получившее путем расчетов одно из указанных чисел получит приз в виде телевизора,

холодильника, автомобиля или денежной премии.

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 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.

Таким образом, лицо, получившее в результате расчетов одно из указанных чисел, фактически не совершает никаких действий, направленных на участие в стимулирующем мероприятии ООО «Почта Сервис».

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

4 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 указанных призов, должностное лицо Московского УФАС

России приходит к выводу о том, что данная информация в рекламе фактически отсутствует.

Таким образом, при распространении в газете «Собеседник» (№ 33, 2015 от 02.09.2015) рекламы рассматриваемого стимулирующего мероприятия установлено

нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о

правилах и сроках проведения конкурса, игры или иного подобного мероприятия, в том числе

о сроках окончания приема заявок на участие в нем, количестве призов или выигрышей по его

результатам, сроках, месте и порядке их получения, а также об источнике информации о таком мероприятии.

Как следует из текста рассматриваемой рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого в период с 31.08.15 по 20.10.15, в нем участвуют следующие вещевые призы: холодильник, телевизор, автомобиль.

Вместе с тем, в соответствии с решением комиссии № ПС-14/2015-1 о

проведении маркетинговой акции с 31.08.15 по 20.10.15 от 31.07.2015, условиями проведения маркетинговой акции, являющихся приложением № 1 к указанному решению, главным призом рекламируемого стимулирующего мероприятия является

денежная сумма в размере 2 500 000 рублей и дополнительными премиями в размере

200 000 р., 50 000 р., 30 000 р. Также в условиях, указанных мелким шрифтом содержится следующая фраза: «При этом право выбора между выплатой 2 500 000 рублей и предоставлением автомобиля, а также выплатой 30 000 рублей и предоставлением телевизора или холодильника организатор оставляет за собой».

То есть ООО «Почта Сервис» сознательно вводило в заблуждение потенциальных потребителей относительно призов проводимого стимулирующего мероприятия.

Таким образом, при распространении в газете «Собеседник» (№ 33, 2015 от 02.09.2015) рекламы рассматриваемого стимулирующего мероприятия установлено

нарушение пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Местом совершения административного правонарушения является территория распространения газеты «Собеседник», в том числе г. Москва.

Время совершения административного правонарушения — 02.09.2015 (первый день распространения газеты «Собеседник» (№ 33, 2015 от 02.09.2015)).

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих

5
служебных обязанностей.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с документами, представленными ООО «Почта Сервис» в адрес Московского УФАС России, менеджер по работе с клиентами ООО «Почта Сервис» <....> является лицом, ответственным за распространение ООО «Почта Сервис» в газете «Собеседник» (№ 33, 2015 от 02.09.2015) рекламы стимулирующего

мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», с нарушением пункта 15 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно трудовому договору от 06.07.2009 между ООО «Почта Сервис» и <....> является менеджером по работе с клиентами ООО «Почта Сервис».

Согласно пункту 2.2 Должностной инструкции менеджера по работе с клиентами (далее — Должностная инструкция), менеджер по работе с клиентами осуществляет выбор форм и методов рекламы в средствах массовой информации, их

текстового, цветового и музыкального оформления.

В соответствии с пунктом 2.3 Должностной инструкции, менеджер по работе с

клиентами определяет конкретные носители рекламы (газеты, журналы, рекламные ролики и др.) и их оптимальное сочетание.

Из пункта 2.4. Должностной инструкции следует, что менеджер по работе с клиентами контролирует подготовку и финальное утверждение рекламных макетов

для их последующего размещения в СМИ.

Таким образом, менеджер по работе с клиентами ООО «Почта Сервис» <....> является должностным лицом ООО «Почта Сервис», ответственным за распространение ООО «Почта Сервис» в газете «Собеседник» (№ 33, 2015 от 02.09.2015) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», с нарушением части 7 статьи 5, пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании вышеизложенного, установлено нарушение <....> требований пункта 15 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Вина <....> состоит в ненадлежащем исполнении своих служебных обязанностей, а именно непринятии всех зависящих от нее мер по соблюдению требований законодательства при распространении в газете «Собеседник» (№ 33, 2015

от 02.09.2015) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», с нарушением пункта 15 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Ответственность за невыполнение требований установленных пунктом 15 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено

6
обстоятельств, отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, смягчающих административную ответственность <....>.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на

граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию составляет 4 000 рублей.

Руководствуясь статьями 33, 38 Закона о рекламе, статьями 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <....> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. За нарушение части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, назначить должностному лицу ООО «Почта Сервис» (ИНН 7714631212) – менеджеру по работе с клиентами <....> административное наказание в виде административного штрафа в размере

4 000

(четыре тысячи) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки

или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате

административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного

штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения

в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;

- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрирована <....>, перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

7

Получатель: УФК по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: Отделение 1 Москва

ИНН 7706096339

КПП 770101001

БИК 044583001

р/с 40101810800000010041

КБК 161 1 16 26000 01 6000140

ОКТМО 45375000

Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-73/77-16.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы

неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения

срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение на 1 листе.

Заместитель руководителя <....>

8