

резольютивная часть оглашена 09 сентября 2010 г.
г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 23 сентября 2010 г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,
в составе:
председатель Комиссии: <...>,
члены Комиссии: <...>
рассмотрев дело № СЮ04-03/2010-145Р, возбужденное в отношении ООО «Айкай» по факту распространения на окне магазина «Айкай» (слева от входа), расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. М. Горького, 45, рекламы стимулирующего мероприятия с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,
в присутствии представителя ООО «Айкай» <...> по доверенности № 10-701 от 15.01.2010 г.,
в отсутствие ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605129120415 от 20.08.2010 г.),

УСТАНОВИЛА:

В ходе контроля за соблюдением законодательства РФ о рекламе, специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее Удмуртское УФАС России) 29.06.2010 г., установлен факт распространения на окне магазина «Айкай» (слева от входа), расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. М. Горького, 45, рекламы следующего содержания: «ВСЕ В АЙКАЕ ПОКУПАЙ МОТОРОЛЛЕР ПОЛУЧАЙ!!! БОЛЬШЕ ПОКУПОК ПО ДИСКОНТНОЙ КАРТЕ – БОЛЬШЕ ШАНСОВ!».

Специалистами осуществлена фотосъемка рекламы с помощью цифровой фотокамеры Konica Minolta Dimage Z3, составлен акт об установлении соответствия наружной рекламы в г. Ижевске требованиям законодательства РФ о рекламе б/н от 29.06.2010 г.

Вместе с тем, согласно информации, содержащейся в рекламной листовке «Выгодное предложение в жаркий день!» (цены действительны с 1 по 14 июля 2010 года) акция «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!» действует при следующих условиях: «Делайте покупки с 1 по 31 июля 2010 года на 2001 р. и более в магазинах «Айкай», заполняйте анкету на кассе (повторно анкеты заполнять не нужно) – участвуйте в розыгрыше призов! Следующий розыгрыш состоится среди владельцев дисконтных карт «Айкай» и «Ветеранская» 2 августа 2010 года. Выбор победителя осуществляется среди покупателей, сделавших покупки на 2001 р. и более в течение месяца и ЗАПОЛНИВШИХ АНКЕТУ в магазинах «Айкай». Определение победителя производится путем компьютерной выборки в присутствии комиссии». 16.07.2010 г. Удмуртским УФАС России по факту распространения данной рекламы было возбуждено дело № СЮ04-03/2010-145Р в отношении ООО «Айкай» по признакам нарушения статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-145Р было назначено на 05 августа 2010 года.

Во исполнение определения № СЮ04-03/2010-145Р о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе от 16.07.2010 г., ООО «Айкай» представило следующие документы: копию свидетельства о государственной регистрации юридического лица серия <...> копию протокола № 5 общего собрания участников от 14.08.2009 г., копию устава ООО «Айкай», копию договора аренды № 37-ДТФ от 22.10.1009 г., копию акта приема-передачи помещения к договору аренды № 37-ДТФ от 01.10.2009 г., копию агентского договора от 01.06.2010 г., копию дополнительного соглашения к агентскому договору от 01.06.2010 г., копию приложения № 1 к дополнительному соглашению от 01.06.2010 г. к агентскому договору от 01.06.2010 г., копии макетов рекламы, копию доверенности № 10-701 от 15.01.2010 г., письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям ООО «Айкай», организатором и рекламопроизводителем проведения акции «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!» является ИП <...> (ИНН 183309562364). При покупке товара с 01 по 31 июля 2010 года на 2001 руб. и более в магазинах «Айкай», заполнив анкету на кассе (повторно анкеты заполнять не нужно) – покупатели становятся участниками розыгрыша 2 мотороллеров и 3 триммеров! Выбор победителей осуществляется среди покупателей, сделавших покупки от 2001 руб. и более с 01 по 30 июля 2010 г., являющихся владельцами дисконтных карт «Айкай» и «Ветеранская» и заполнивших анкету в магазина «Айкай». Определение победителя производится путем компьютерной выборки в присутствии комиссии. Розыгрыш и выдача призов осуществляется в течение месяца с момента розыгрыша при предъявлении документа, удостоверяющего личность по адресу: г. Ижевск, ул. Салютовская, 15.

На заседание Комиссии 05 августа 2010 года представитель ООО «Айкай», уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605128123448 от 28.07.2010 г.), не явился.

В связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений, привлечении к участию в деле в качестве лица, в действиях которого имеются признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ИП <...>, рассмотрение дела было отложено на 09.09.2010 г. в 09 часов 30 минут.

09.09.2010 г. на заседании Комиссии представитель ООО «Айкай» пояснил, что с целью поведения мероприятия и, учитывая, что мероприятие носит не разовый характер, а проходит в 2 этапа, было решено привлечь третье лицо для организации и проведения такого мероприятия. С ИП <...> был заключен соответствующий договор, определены сроки проведения мероприятия и его условия. Первый этап мероприятия проводился с 01 по 31 июля 2010 г., соответственно, с ИП <...> был согласован макет листовки и рекламный буклет. Все эти материалы были размещены в торговых точках ООО «Айкай». До начала проведения мероприятия на магазине, расположенном по ул. М. Горького, 45, были выявлены признаки нарушения законодательства РФ о рекламе. ООО «Айкай» предъявило претензию с требованием об устранении нарушения. 30 июня 2010 г. ИП <...> были внесены изменения.

Также представитель ООО «Айкай» пояснил, что рекламодателем является ООО «Айкай», так как мероприятие направлено на продвижении товаров, реализуемых в сети. Рекламопроизводителем и рекламопрспространителем является ИП <...>, с которой были согласованы места торговых точек, на которых должна размещаться

реклама, то есть предоставили места для размещения рекламы. ИП <...> должна была разместить ту рекламу, которая была согласована сторонами.

На заседание Комиссии 09.09.2010 г. ИП <...>, уведомленная надлежащим образом о дате, времени месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605129120415 от 20.08.2010 г.), не явилась. Вместе с тем, ИП <...> заявила ходатайство о рассмотрении дела без ее участия.

Комиссия Удмуртского УФАС России, исследовав материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

Реклама следующего содержания: «ВСЕ В АЙКАЕ ПОКУПАЙ МОТОРОЛЛЕР ПОЛУЧАЙ!!! БОЛЬШЕ ПОКУПОК ПО ДИСКОНТНОЙ КАРТЕ – БОЛЬШЕ ШАНСОВ!» была размещена на окне магазина «Айкай» (слева от входа), расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. М. Горького, 45, на основании агентского договора от 01.06.2010 г., заключенного между ООО «Айкай» и ИП <...>. В соответствии с п. 2.1. указанного договора, агент (ИП <...>) обязуется совершить сделки (заключить договоры) с третьими лицами на изготовление рекламных материалов (аудио, видеоролики, рекламно-полиграфическая продукция и иные рекламные материалы), а также на возмездное оказание услуг по размещению рекламных материалов в средствах массовой информации и на объектах наружной рекламы. Согласно дополнительному соглашению к агентскому договору от 01.06.2010 г. агент обязуется от своего имени, но за счет принципала организовать и провести акцию «ВСЕ В АЙКАЕ ПОКУПАЙ МОТОРОЛЛЕР ПОЛУЧАЙ!!!». Агент обязуется изготовить рекламные материалы (рекламно-полиграфические материалы) и разместить их в магазинах ООО «Айкай», предварительно согласовав с принципалом макет рекламных материалов.

В соответствии с приложением № 1 к дополнительному соглашению от 01.06.2010 г. к агентскому договору от 01.06.2010 г., местом размещения рекламных материалов является, в том числе входная группа и торговый зал магазина «Айкай» № 4 («Долгий мост»), расположенный по адресу: г. Ижевск, ул. М. Горького, 45.

Макет рекламы был согласован ООО «Айкай» в надлежащем виде.

Таким образом, ООО «Айкай» является рекламодателем рекламы акции «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!», размещенной посредством рекламного плаката на окне магазина «Айкай» (слева от входа), расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. М. Горького, 45, поскольку определило объект рекламирования и содержание рекламы.

ИП <...> является рекламопроизводителем указанного рекламного плаката, поскольку непосредственно привела объект рекламирования и содержание рекламы в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно договору аренды № 37-ДФ от 22.10.2009 г., заключенному между ООО «Управляющая Компания Траст-Капитал» Д.У. ЗПИФ недвижимости «Траст-Фонд» (арендодатель) и ООО «Айкай», арендодатель обязуется передать, а арендатор принять имущество, а именно, нежилое помещение общей площадью 570,1 кв.м., расположенное по адресу: УР, г. Ижевск, ул. М. Горького, 45, во временное владение и пользование и вносить арендную плату в установленном размере и в срок.

Таким образом, рекламораспространителем является ООО «Айкай» как лицо, непосредственно осуществившее распространение рекламы акции «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!» на окне магазина «Айкай» (слева от входа), расположенном по адресу: г.

Ижевск, ул. М. Горького, 45, который непосредственно находится во владении и пользовании ООО «Айкай». Следовательно, данное общество должно осуществлять контроль за рекламой, которая размещается на входной группе в магазин.

В соответствии с п.1) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – это 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 и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Согласно п. 2) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «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.

Информация об условиях акции «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!», размещенная на окне магазина «Айкай» (слева от входа), расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. М. Горького, 45, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (акции «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!»), формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке, следовательно, является рекламой стимулирующего мероприятия (акции).

В дополнительном соглашении к агентскому договору от 01.06.2010 г. определены условия проведения акции: лица, приобретшие в магазинах ООО «Айкай» товар на сумму 2001 руб. и выше в течение периода времени с 01.07.2010 г. по 31.07.2010 г., становятся участниками акции. 02.08.2010 г. среди участников акции, путем компьютерной выборки, состоится розыгрыш 2 мотороллеров и 3 триммеров. Розыгрыш и выдача призов осуществляется по адресу: г. Ижевск, ул. Салютовская, 15.

В соответствии со статьей 9 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны:

- 1) сроки проведения такого мероприятия;
- 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В рекламе акции «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!», размещенной на окне магазина «Айкай» (слева от входа), расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. М. Горького, 45, отсутствует информация о сроках проведения акции, как стимулирующего мероприятия, а также не указан источник информации об организаторе розыгрыша, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке получения выигрыша, что является нарушением ст. 9 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «О

рекламе».

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 6-9 Федерального закона.

ООО «Айкай», являясь рекламодателем рекламы акции «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!», согласовало макет рекламы в надлежащем виде, указав все условия проведения указанного мероприятия. Следовательно, как рекламодатель, ООО «Айкай» не нарушило требования статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 8 ст. 38 указанного закона рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Таким образом, рекламопроизводитель ИП <...>, определив по собственной инициативе, что в рекламном плакате, содержащем рекламу акции «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!», будет отсутствовать информация о сроках проведения акции, как стимулирующего мероприятия, а также не будет указан источник информации об организаторе розыгрыша, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке получения выигрыша, и изготовив рекламу в отступление от согласованного макета, нарушила статью 9 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 16 Федерального закона.

Таким образом, рекламодатель ООО «Айкай», распространив на окне магазина «Айкай» (слева от входа), расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. М. Горького, 45, рекламу акции «Все в Айкае покупай мотороллер получай!!! Больше покупок по дисконтной карте – больше шансов!», с отсутствием информации о сроках проведения акции, как стимулирующего мероприятия, а также без указания источника информации об организаторе розыгрыша, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке получения выигрыша, нарушило статью 9 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ « О рекламе». При этом, ООО «Айкай» не предприняло необходимых мер по недопущению распространения ненадлежащей рекламы.

На заседании Комиссии доказательств устранения со стороны ИП <...>, ООО «Айкай» нарушения законодательства РФ о рекламе представлены не были. Следовательно, Комиссия Удмуртского УФАС России, руководствуясь п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, приходит к выводу о необходимости выдачи предписаний о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе ИП <...> и ООО «Айкай».

Руководствуясь частью 1 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О

рекламе», и в соответствии с п. 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, п. 3.55 Приказа ФАС от 28.12.2007 г. N 453 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «ВСЕ В АЙКАЕ ПОКУПАЙ МОТОРОЛЛЕР ПОЛУЧАЙ!!! БОЛЬШЕ ПОКУПОК ПО ДИСКОНТНОЙ КАРТЕ – БОЛЬШЕ ШАНСОВ!», размещенную на окне магазина «Айкай» (слева от входа), расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. М. Горького, 45, с отсутствием информации о сроках проведения акции, как стимулирующего мероприятия, а также без указания источника информации об организаторе розыгрыша, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке получения выигрыша, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <...> рекламопроизводителем, нарушившим требования статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать ООО «Айкай» рекламораспространителем, нарушившим требования статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

4. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Выдать ООО «Айкай» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

6. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-145Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-145Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Айкай» дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 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.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии