

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «29»апреля 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено «__» 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 № 3-5-20/77-15 возбужденное в отношении ООО «Русбьюти» по факту размещения в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Русбьюти», а также реализуемых ООО «Русбьюти» товаров, 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 представителей ООО «Русбьюти» в лице Курочкиной Н.С. (доверенность № 48 от 28.04.2015), Базылевой С.Б. (доверенность № 48 от 28.04.2015),

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленных ООО «Эд оклок», ООО «Медиа Экспресс», ЗАО «Аргументы и Факты»,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-20/77-15 возбуждено в отношении ООО «Русбьюти» на основании обращения физического лица(вх. № 46179 от 27.11.2014) по факту распространения в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Русбьюти», а также

реализуемых указанным Обществом в рамках такого мероприятия товаров.

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 представителей ООО «Русбьюти», оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Русбьюти» является юридическим лицом, действующим на основании Устава. Зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1027739093370, ИНН 7715322986, КПП 165501001.

В газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) распространена реклама, которая содержит следующие утверждения: «Внимание: это не конкурс и не розыгрыш призов! Дата Вашего рождения может помочь Вам получить один из трех ценных подарков! Это «видение» посетило известную французскую ясновидящую Марию Дюваль 14 дней назад!...Сложив число последних двух цифр года рождения и свой возраст, достигнутый в 2014 году, Вы получили число 114? Замечательно! Это значит, что Вы один из тех, кого ищет Мария Дюваль и кто должен получить один из трех ценных подарков...».

Размещение данной информации сопровождается изображением легкового автомобиля, а также упакованных в пачки рублевых банкнот Российской Федерации номиналом 1000 рублей. Кроме того, в нижней части макета размещены дополнительные сведения (условия акции), изложенные мелким шрифтом. Данные сведения содержат, в том числе, информацию об организаторе мероприятия — ООО «Русбьюти».

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.

Газета «Аргументы и Факты» зарегистрирована в качестве печатного средства массовой информации (свидетельство ПИ № ФС77-27097), территорией распространения которого является вся территория Российской Федерации, а также зарубежные страны.

Таким образом, установлено, что газета «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) является общедоступной для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории ее 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.

Исходя представленных в материалах настоящего дела документов установлено, что ООО «Русбьюти» осуществляет деятельность, связанную с розничной торговлей товарами дистанционным способом. При этом, в целях поддержания интереса к своим товарам и способствованию их реализации, ООО «Русбьюти» проводит стимулирующие мероприятия (маркетинговые акции с вручением ценных призов), реклама одного из которых была размещена в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год).

Таким образом, в настоящем случае объектом рекламирования выступают стимулирующее мероприятие, проводимое ООО «Русбьюти», а также реализуемые в рамках такого мероприятия товары.

На основании изложенного, информация о стимулирующем мероприятии, проводимом ООО «Русбьюти», а также реализуемых указанным Обществом товарах, размещенная в «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год), является рекламой.

Размещение спорной рекламы в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) осуществлялось на основании агентского договора № 3-2011/АЗ (РБ/13) на размещение рекламно-информационных материалов от 01.01.2011, заключенного между ООО «Русбьюти» и ООО «Эд оклок».

В соответствии с пунктом 1.1 агентского договора № 3-2011/АЗ (РБ/13) на размещение рекламно-информационных материалов от 01.01.2011, ООО «Эд оклок» совершает от своего имени, но за счет и в интересах ООО «Русбьюти» юридические и фактические действия, направленные на исполнение поручения ООО «Русбьюти» по обеспечению распространения рекламно-информационных материалов.

Согласно приложению № 50 от 25.09.2014 к агентскому договору № 3-2011/АЗ (РБ/13) на размещение рекламно-информационных материалов от 01.01.2011, а также счету № 12/3-2011 от 26.11.2014, размещение рассматриваемой рекламы стимулирующего мероприятия осуществлялось, в том числе, в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год).

Согласно пунктам 2.3.1, 2.3.2 агентского договора № 3-2011/АЗ (РБ/13) на размещение рекламно-информационных материалов от 01.01.2011, содержание оригинал-макета спорной рекламы было определено ООО «Русбьюти».

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 изложенного и учитывая то обстоятельство, что размещение спорной рекламы в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) осуществлялось в интересах и по заказу ООО «Русбьюти», Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «Русбьюти».

Комиссией Московского УФАС России также установлено, что размещение спорной рекламы осуществлялось в газете, учредителем и издателем которой является ЗАО «Аргументы и факты», что подтверждается выходными данными газеты «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) и сведениями, содержащимися в свидетельстве о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-27097.

При этом, размещение в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Русбьюти», осуществлялось в рамках договора № 401/10 от 11.01.2010, заключенного между ЗАО «Аргументы и факты» и ООО «Медиа Экспресс», в соответствии с предметом которого ЗАО «Аргументы и факты» обязалось оказывать ООО «Медиа Экспресс» комплекс рекламных услуг по размещению рекламных материалов в печатных изданиях ЗАО «Аргументы и факты».

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель — 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.

Таким образом, принимая во внимание, что распространение рассматриваемой рекламы осуществлялось в газете, учредителем и издателем которой является ЗАО «Аргументы и факты», Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является ЗАО «Аргументы и факты».

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).

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

Рассматриваемая реклама занимает целую страницу газеты. При этом, основной текст рекламы выполнен крупным, хорошо читаемым контрастным шрифтом, в результате чего внимание потребителей рекламы привлекается именно к данной части рекламы.

Основной блок спорной рекламы содержит следующую информацию: «Внимание: это не конкурс и не розыгрыш призов! Дата Вашего рождения может помочь Вам получить один из трех ценных подарков! Это «видение» посетило известную французскую ясновидящую Марию Дюваль 14 дней назад!...Сложив число последних двух цифр года рождения и свой возраст, достигнутый в 2014 году, Вы получили число 114? Замечательно! Это значит, что Вы один из тех, кого ищет Мария Дюваль и кто должен получить один из трех ценных подарков...Скорее заполните Бесплатный купон невероятных открытий и немедленно отправьте его по указанному адресу Марии Дюваль. Когда она получит Ваш купон, она сверит Ваши данные и отправит Вам особым письмом (без внешних пометок) важнейшую информацию о том, как Вы сможете получить один из трех ценных подарков».

Из буквального прочтения указанного текста рекламы следует, что лицо, получившее в результате арифметических вычислений число 114, становится обладателем одного из трех подарков, указанных в спорной рекламе, а именно: нового автомобиля, 1 140 купюр по 1000 рублей, чека на сумму 1 140 000 рублей.

При этом, «Бесплатный купон невероятных открытий», упоминающийся в тексте рекламы, является частью рассматриваемого рекламного макета. Указанный купон содержит следующие сведения: «Да, мною выполнены нумерологические расчеты и получено число 114. Я хочу с Вашей помощью получить ценный подарок: чек на сумму 1 140 000 рублей; новый автомобиль; 1 140 купюр по 1000 рублей. Пожалуйста, отправьте мне в конверте без внешних пометок бесценную и секретную информацию. На этих условиях я отправляю мои контактные данные: *Ф.И.О., дата рождения, пол, адрес, номер мобильного телефона*. Вы получите ответ в течение 2 недель. Благодарим за доверие!».

Вместе с тем, стать обладателем одного из трех ценных подарков в результате совершения описанных в рекламе действий, а именно получения числа 114 в результате арифметических расчетов, невозможно.

Фактически, лицо выполнившее указанные в рекламе действия и направившее «Бесплатный купон невероятных открытий» в адрес ООО «Русбьюти», получало «письмо с советами Марии Дюваль», рекламу стимулирующего мероприятия ООО «Русбьюти» (код акции 03.7567.320.77.1) и товарный каталог.

При этом, «письмо с советами Марии Дюваль» является шаблонным письмом, текст которого частично изменяется в зависимости от знака зодиака лица, приславшего «Бесплатный купон невероятных открытий». Данное письмо не содержит информации о ценных подарках и порядке их получения.

Текст «письма с советами Марии Дюваль» состоит из типовых астрологических предсказаний, к которому приложена анкета и бланк заказа на «Подробное астрологическое исследование Марии Дюваль», а также один из двух подарков общей стоимостью 799 рублей.

Таким образом, лицо, выполнившее требуемые расчеты и направившее «Бесплатный купон невероятных открытий», не получает ни одного из ценных подарков, указанных в рекламе.

Сведения о вручаемых ценных подарках и оказываемой французской ясновидящей помощи, использованы в рассматриваемой рекламе для привлечения наибольшего количества лиц к проводимому ООО «Русбьюти» стимулирующему мероприятию в целях реализации товаров по каталогам указанного Общества. При этом, фактически подарки не вручаются, а для участия в стимулирующем мероприятии или для приобретения товаров по каталогам ООО «Русбьюти» не требуется выполнения каких-либо арифметических действий. Число 114 получается при сложении указанных в рекламе значений практически у всех лиц, родившихся до 1999 года. Таким образом, ООО «Русбьюти» в данном случае применен «математический фокус» с целью дополнительного стимулирования интереса потребителей рекламы.

Отдельно стоит отметить, что указанные в рекламе ценные призы не подлежали вручению ООО «Русбьюти» ни в рамках акции с участием Марии Дюваль, ни в рамках стимулирующего мероприятия (код акции 03.7567.320.77.1), реклама которого рассылалась всем лицам, приславшим в адрес названного Общества «Бесплатный купон невероятных открытий».

В соответствии с Правилами проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов ООО «Русбьюти», распространяющимися на все маркетинговые акции, проводимые указанным Обществом, а также решением комиссии № РБ-10/2014 о проведении маркетинговой акции от 18.08.2014 (код акции 03.7567.320.77.1), призовой фонд стимулирующих мероприятий ООО «Русбьюти» состоит исключительно из денежных призов. Так, в рассматриваемом случае, по результатам стимулирующего мероприятия (код акции 03.7567.320.77.1) подлежали вручению следующие призы: главный приз — 2 500 000 рублей, дополнительные денежные премии — 300 000 рублей, 200 000 рублей, 10 000 рублей.

Отсутствие намерения вручения ценных призов лицам, приславшим в адрес ООО «Русбьюти» «Бесплатный купон невероятных открытий», подтверждается в том числе следующими дополнительными сведениями, изложенными в рекламе: «Настоящим я даю свое согласие на передачу моих персональных данных оператору ООО «Русбьюти» (ОГРН 1027739093370, 125284, Москва, Ленинградский пр., д. 35), в целях продвижения товаров и услуг Фирмы и ее партнеров, на обработку данных (автоматизированную и неавтоматизированную) с возможностью сбора, записи, систематизации, накопления, хранения, уточнения, извлечения, использования, передачи третьим лицам, обезличивания, блокирования, удаления, а также уничтожения до отзыва настоящего согласия. Подтверждаю согласие на получение от Фирмы и ее партнеров на мой почтовый, электронный адрес, в т.ч. на номер моб. телефона, информации о проводимых Фирмой или ее партнерами рекламных/стимулирующих мероприятиях и услугах. Согласие может быть отозвано мною путем направления письменного заявления в Фирму. *Помощь М. Дюваль оказывается бесплатно для клиентов Фирмы и не гарантирует 100% результат. Чтобы стать клиентом, нужно заполнить и направить купон в адрес Фирмы или позвонить по указанному телефону. Направив купон или позвонив, клиент соглашается на получение каталогов и коммерческих предложений. Всем обратившимся за помощью М. Дюваль по данному предложению будет направлено предложение на участие в акции со следующими призами: 2 500 000 рублей, 300 000 рублей, 200 000 рублей. Информацию об организаторе акции, правилах ее проведения, количестве призов по результатам акции, сроках, месте и порядке вручения можно получить по телефону 8 (495) 785-58-21 (понедельник-пятница с 7:00 до 22:00, выходные с 7:00 до 21:00). Предложение действительно до 31.12.2014. Только для граждан РФ старше 18 лет. Стоимость звонка с моб. телефона уточняйте у оператора».

Вместе с тем, указанные дополнительные сведения изложены в рекламном макете, трудночитаемым шрифтом, расположенным в нижней части рассматриваемого макета и занимающими не более 2% от его общей площади. 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 ООО «Русбьюти».

Также необходимо отметить, что французская ясновидящая Мария Дюваль непосредственного участия в проводимом ООО «Русбьюти» стимулирующем мероприятии не принимала, «помощь в получении ценных подарков» не оказывала.

Данный факт подтверждается представленным ООО «Русбьюти» в Московское УФАС России лицензионным соглашением от 01.07.2014, заключенным между названным Обществом и Компанией «ВОРЛД ОФ КОНЦЕПТ АГ». В соответствии с положениями указанного лицензионного соглашения, ООО «Русбьюти» получило право на использование рекламных концепций, используемых для продвижения астрологических и эзотерических продуктов на территории Российской Федерации. При этом, согласно дополнительному соглашению № 1 к лицензионному соглашению от 01.07.2014, Компания «ВОРЛД ОФ КОНЦЕПТ АГ» представляет ООО «Русбьюти» эксклюзивную лицензию на извлечение дохода с использованием имен: «Мария Дюваль», «Патрик Геран», «Научно-исследовательский институт факторов процветания и успеха», «Бертольд фон Граац», с использованием всех видов рекламирования и во всех секторах коммерческой и производственной деятельности в сферах астрологии, ясновидения и в общем плане, эзотерики, но ограничиваясь заказами по почте, прямым маркетингом, каталогами и рекламой в прессе, радио, на телевидении, в системе «Аудиотел» и в сети Интернет.

Таким образом, спорная реклама направлена исключительно на привлечение внимания потребителей рекламы к товарам, реализуемым ООО «Русбьюти» и проводимому Обществом стимулирующему мероприятию. ООО «Русбьюти» рассматриваемой рекламой вводит потребителей в заблуждение, обманным путем привлекая их внимание к проводимому Обществом стимулирующему мероприятию и реализуемым Обществом товарам, в том числе «от имени Марии Дюваль».

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

Таким образом, при распространении в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) рассматриваемой рекламы 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 рекламодатель.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях ООО «Русбьюти», при размещении в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год) рассматриваемой рекламы, 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 «Русбьюти», ООО «Эд оклок», ООО «Медиа Экспресс», ЗАО «Аргументы и Факты» 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 «Русбьюти», а также товаров, реализуемых указанным Обществом, распространенную в газете «Аргументы и Факты» (№ 45, 2014 год), ненадлежащей в связи с нарушением требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «Русбьюти», ООО «Эд оклок», ООО «Медиа Экспресс», ЗАО «Аргументы и Факты» 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.