

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 26/17

Резолютивная часть решения оглашена «24» апреля 2017 г.

Решение изготовлено в полном объеме «11» мая 2017 г. г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко - специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 26/17, возбужденное по факту размещения рекламной информации в октябре 2016г. на рекламном щите ИДН17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске (рядом с домом №4), с признаками нарушения ч.1 ст.9 Федерального закона от 13.03.2016г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), согласно которой, в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия.

в отсутствие представителя заявителя (не явился, уведомлен надлежащим образом);

в присутствии:

представителя ООО ГК «АртБизнесЛайн» - <.....> (доверенность № 70 от 10.04.2017г.),

представителя ООО «Норд Сити Молл» - <.....> (доверенность № 27/17 от 05.04.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 5117э от 08.11.16г.) по факту размещения информации в октябре 2016г. на рекламном щите ИДН17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске (рядом с домом №4) следующего содержания: «Покупай с 1 по 29 октября в Нордмолл - получай автомобиль 29 октября в 12:00 грандиозный праздник_ Бесплатный фирменный транспорт от м. Заельцовская на стороне магазина ЗУМ_НСО, пос. Садовый, ул. Пасечная, 14 www.nsmall.ru _Информацию об исполнителе, правилах проведения акции, количестве призов и подарков, сроках, месте и порядке их выдачи можно получить по телефону 88002502552 _НОРДМОЛЛ Оптоворозничный центр». По мнению заявителя, реклама нарушает требования, установленные ст. 9 Закона «О рекламе».

По факту, указанному в заявлении, возбуждено данное дело. При рассмотрении дела, Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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 рекламирования может быть 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.

Рассматриваемая информация, размещенная в октябре 2016г. на рекламном щите ИДН 17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске (рядом с домом №4), отвечает всем указанным признакам рекламы, соответственно, является рекламой.

В силу п.1 ст.9 Закона «О рекламе», в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия.

В рассматриваемой рекламе отсутствует информация о сроках проведения акции (не указан год), что является признаком нарушения п.1 ст. 9 Закона «О рекламе».

Ответственность за несоблюдение требований п. 1 ст. 9 Закон «О рекламе» несут рекламодатель (ч.6 ст.38 Закона «О рекламе») и рекламораспространитель (ч.7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч.5 ст.3 Закон «О рекламе»).

Согласно материалам дела, рекламораспространителем данной рекламы является ООО ГК «АртБизнесЛайн» (далее – ООО «ГК «АБЛ»).

ООО «ГК «АБЛ» представлены в адрес Новосибирского УФАС России документы (вх№ 11578 от 29.12.16г.), в соответствии с которыми ООО «ГК «АБЛ» является Исполнителем на размещение рассматриваемой информации на рекламной конструкции № ИДН 17218-2, ИНО 14700, в рамках заключенного Договора № 01.03.2015г. по оказанию услуг по распространению рекламно- информационных материалов наружной с ООО « Медиа Групп».

В соответствии с п.2.2.7 Договора, Исполнитель (ООО «ГК «АБЛ») в праве не осуществлять монтаж рекламно-информационных материалов, если их содержание не соответствует законодательству РФ о рекламе.

В силу п.7.9 Договора, Заказчик (ООО «Медиа Групп») несет полную ответственность за соответствие рекламно-информационных материалов и их содержания и формы выражения действительности и действующему законодательству РФ.

Разрешение на установку рекламной конструкции на пл. Карла Маркса, ул. Покрышкина, 220 м. от ост. Новая) № 931 выдано 13 мая 2011г. ООО «ГК «АБЛ» мэрией города Новосибирска в лице Управления рекламы мэрии.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «Медиа Групп» представлены в адрес Новосибирского УФАС России документы (вх. № 11578 от 29.12.2016г.), в соответствии с которыми ООО «Медиа Групп» является Заказчиком на размещение рассматриваемой информации на рекламной конструкции № ИДН 17218-2, ИНО 14700, в рамках заключенного Договора № 01.03.2015г. по оказанию услуг по распространению рекламно- информационных материалов наружной с ООО «ГК «АБЛ».

Так же ООО «Медиа Групп» заключило Договор №107 от 21.10.15г. на оказание услуг с ООО «Норд Сити Молл».

По условиям данного Договора, ООО «Норд Сити Молл» является Заказчиком на оказание услуг по производству и размещению рекламной информации, а ООО «Медиа Групп» Исполнителем.

В силу п. 5.1 Договора, стороны несут ответственность за нарушение условий договора, а также за невыполнение требований Закона «О рекламе», в соответствии с действующим законодательством.

11.04.2017г. ООО «Норд Сити Молл» представлены возражения на Определение о возбуждении дела (вх. № 3302), согласно которым между ООО «Норд Сити Молл» и ООО «Медиа Групп» 21.10.2015 был заключен договор № 107 по организации производства и размещения рекламных материалов.

В рамках данного договора между сторонами 25.08.2016г. подписано приложение № 32 к договору о размещении рекламно-информационных плакатов в г.Новосибирске в том числе в октябре 2016 года: ВВ 18218-2 ул. Покрышкина.

Между ООО «Норд Сити Молл» и ООО «Новый стандарт» 25.08.2016г. заключен договор № НС-01/08-2016 возмездного оказания услуг по информационно-рекламному и маркетинговому обслуживанию с приложениями.

В соответствии с приложением № 3 от 16.09.2016 к договору № НС-01/08-2016 от 25.08.2016г., ООО «Новый стандарт» взяло на себя обязательство по подготовке мероприятий «Покровская Ярмарка» (1,2, 8, 9 октября 2016 года) и открытие второй очереди ТЛК «НОРДМОЛЛ» (29 октября 2016 года), в том числе: обязательства по разработке и утверждению рекламной продукции и макетов в рамках утвержденной концепции.

Таким образом, как указывает ООО «Норд Сити Молл», за разработку макетов рекламных баннеров несло ответственность ООО «Новый стандарт».

ООО «Норд Сити Молл» полагает, что нарушения ООО «Норд Сити Молл» Закона «О рекламе», отсутствуют так как в рассматриваемой рекламе указаны сроки проведения мероприятия. На фото отчетливо видно и дату и время: 29 октября, розыгрыш в 12.00, указан срок проведения мероприятия «с 01 по 29 октября», а также указан источник информации - электронный адрес и телефон, по которым потребитель мог позвонить в любое время суток и уточнить любой интересующий вопрос.

Также в адрес Новосибирского УФАС России представлен отзыв ООО «Медиа групп» (вх. № 3301 от 11.04.2017г.), согласно которому по условиям договора на оказание услуг №107, заказчиком является ООО «Норд Сити Молл», а исполнителем является ООО «Медиа Групп».

По условиям договора № 01.03.2015 АБЛ, заказчиком является ООО «Медиа Групп», а исполнителем является ООО «ГК «АБЛ».

В рассматриваемой ситуации фактически сложились трёхсторонние правоотношения в которых ООО «Норд Сити Молл», является рекламодателем; ООО «ГК» АБЛ» является рекламораспространителем; ООО «Медиа Групп» является рекламопроизводителем.

В сложившихся правоотношениях ООО «Медиа Групп» оказывало следующие услуги: производство рекламной продукции; поиск третьих лиц, которые будут осуществлять услуги рекламораспространителя. Указанные услуги подтверждаются заключенными договорами.

Согласно п. 2.1.3. Договора на оказания услуг №107, заключенного с ООО «Норд Сити Молл», исполнитель обязуется оказать заказчику услугу лично или с привлечением, при необходимости, специализированных сторонних организаций (третьих лиц).

В соответствии с п. 5.3. Договора на оказания услуг №107, исполнитель несет ответственность за действие третьих лиц, в том числе за изменение условий, согласованных с Исполнителем с третьей стороной, оказывающей услуги по непосредственному размещению рекламы на рекламных носителях.

Согласно п. 3.1.1 Договора № 01.03.2015 АБЛ, Заказчик обязуется предоставить Исполнителю цветные макеты рекламно-информационных материалов не менее чем за 10 (десяти) рабочих дней до начала периода распространения рекламно-информационных материалов.

Факт того, что в сложившихся правоотношениях ООО «ГК «АБЛ» выступает в роли рекламораспространителя подтверждается следующими обстоятельствами.

ООО «ГК «АБЛ» имеет в собственности рекламные площади, в том числе и рекламный щит ИДН17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске.

Имеет в своем составе юридический отдел, с которым специалисты по работе с клиентами осуществляют согласование полученных от заказчика макетов, на их соответствие действующему законодательству РФ, что вытекает из дословного трактовании п. 2.2.8. Договора № 01.03.2015 АБЛ.

Во время переписки по средствам электронной почты специалистом по работе с ключевыми клиентами ООО «ГК «АБЛ», от 18 октября 2016 г. ООО «ГК «АБЛ» сообщило ООО «Медиа Групп», что предоставленные макеты были согласованы с их юридическим отделом, и ООО «ГК «АБЛ» ожидает производство рекламно-информационных материалов. Со стороны ООО «ГК «АБЛ» в адрес ООО «Медиа Групп» не поступали какие-либо возражения, требующие согласование с рекламодателем.

Таким образом, ООО «Медиа Групп» является рекламопроизводителем

рассматриваемой рекламы.

21.04.2017г. ООО «ГК «АБЛ» представлен отзыв на Определение о возбуждении дела (вх. № 3745), в котором ООО «ГК «АБЛ» поясняет следующее.

Действующее законодательство РФ, в том числе регулирующее рекламную деятельность, не содержит запрет на размещение рекламной информации о стимулирующем мероприятии после его фактического окончания (проведения).

В проверяемом случае вся информация была размещена непосредственно в период проведения стимулирующего мероприятия, содержала все необходимые сведения об этом мероприятии.

При наличии других объективных факторов, как, например: освещенность мероприятия посредством других источников информации (СМИ, другие рекламные конструкции и источники), тождественность срока проведения мероприятия и периода времени, в который размещалась рекламная информация, - у потребителя такой рекламы не могло возникнуть каких-либо заблуждений в отношении этого мероприятия, в том числе по срокам его проведения.

Также Обществом представлен фотоотчет за ноябрь 2016 г. по указанной рекламной конструкции, в соответствии с которым в ноябре 2016г на рекламном щите ИДН17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске (рядом с домом №4) рассматриваемая реклама уже не размещалась.

24.04.2017г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителями ООО «Норд Сити Молл» и ООО «ГК «АБЛ» были озвучены представленные ранее отзывы.

Изучив материалы дела, выслушав представителей сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России отмечает следующее.

Согласно материалам дела, ООО «Норд Сити Молл» является рекламодателем рассматриваемой рекламы, поскольку Общество определило объект рекламирования, и выступало заказчиком данной рекламы во взаимоотношениях между ООО «Медиа Групп» и ООО «ГК «АБЛ». ООО «Медиа Групп», как рекламопроизводитель, получило от ООО «Норд Сити Молл» готовый рекламный макет, изготовило по данному макету рекламные баннеры и передало их ООО «ГК «АБЛ» для размещения на рекламных щитах. Исходя из изложенного, в соответствии с представленными сторонами договорами, ООО «ГК «АБЛ» является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

В силу п.1 ст.9 Закона «О рекламе», в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия.

Согласно ст. 190 ГК РФ срок может быть определен указанием на календарную дату. Согласно ч. 3 ст. 2 Федерального закона от 03.06.2011 N 107-ФЗ «Об исчислении времени», календарная дата - порядковый номер календарного дня, порядковый номер или наименование календарного месяца и порядковый номер календарного года.

При таких, обстоятельствах указание в рассматриваемой рекламе порядкового номера календарного дня и наименование календарного месяца не является соблюдением требований п.1 ст. 9 Закона «О рекламе», поскольку отсутствует год проведения мероприятия.

Таким образом, действия рекламодача - ООО «Норд Сити Молл» и рекламодателя - ООО «ГК «АБЛ» нарушили требования, установленные п.1 ст.9 Закона «О рекламе».

Учитывая представленный ООО «ГК «АБЛ» фотоотчет, согласно которому в ноябре 2016г. рассматриваемая реклама была демонтирована, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу предписания нецелесообразным.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, 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,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную в октябре 2016г. на рекламном щите ИДН17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске (рядом с домом №4) следующего содержания: «Покупай с 1 по 29 октября в Нордмолл -получай автомобиль 29 октября в 12:00 грандиозный праздник_ Бесплатный фирменный транспорт от м. Заельцовская на стороне магазина ЗУМ_НСО, пос. Садовый, ул. Пасечная, 14 www.ncsmall.ru _Информацию об исполнителе, правилах проведения акции, количестве призов и подарков, сроках, месте и порядке их выдачи можно получить по телефону 88002502552 _НОРДМОЛЛ Оптово-розничный центр», ненадлежащей рекламой,

а ООО ГК «АртБизнесЛайн» (ИНН 5406235919, юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Депутатская, 46), ООО «Норд Сити Молл» (ИНН 5402567286, 630001 г. Новосибирск, ул. Жуковского, д.102) нарушившими требования:

п.1 ст.9 Закон «О рекламе», согласно которой, в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия.

2. Не выдавать ООО ГК «АртБизнесЛайн» и ООО «Норд Сити Молл» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дело уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

