

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми**

РЕШЕНИЕ

10 февраля 2020 года

(изготовление решения в полном объеме)

30 января 2020 года

(оглашение резолютивной части)

№ 03-01/1036

г. Сыктывкар

ООО «КПА»

Интернациональная ул.,
д. 48, с. Усть-Кулом,
Республика Коми, 168060

ООО «Дача РК»

Карла Маркса ул., д. 191,
пом. 12Б, г. Сыктывкар,
167031

ООО «МузМирНьюс»

Карла Маркса ул., д. 191,
г. Сыктывкар, 167031

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...>;

рассмотрев дело № 011/05/9-650/2019, возбужденное в отношении ООО «КПД», адрес места нахождения: 168060, Республика Коми, Усть-Куломский р-н, с. Усть-Кулом, ул. Интернациональная, д. 48, ОГРН 1161101059690, ИНН 1109013955, КПП 110901001, и ООО «Дача РК», адрес места нахождения: 167031, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Карла Маркса, д. 191, пом. 12Б, ОГРН 1171101008506, ИНН 1101160122, КПП 110101001, по факту распространения в эфире радиоканала «МузМирНьюс», а также посредством размещения на предоставляемых покупателям талонах реклам о проведении магазином «КПД» стимулирующего мероприятия с признаками нарушения требований п.п. 1, 2 ст. 9, п. 15 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии:

- представителя ООО «КПД» - <...>, действующего на основании доверенности от <...>;
- представителя ООО «Дача РК» - <...>, действующей на основании доверенности от <...>;

в отсутствие:

- заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, направившего ходатайство о рассмотрении дела в свое отсутствие;
- ООО «МузМирНьюс», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела;

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> (далее – <...>, заявитель) от 26.07.2019, направленное письмом ОМВД России по Усть-Куломскому району № 46/8593 от 26.08.2019 (вх. № 4382 от 30.08.2019), о нарушении законодательства о рекламе.

Заявитель указывает, что в августе 2018 года он приобрел в магазине «КПД» с. Усть-Кулом снегоход. На дату заключения между заявителем и ООО «КПД» договора купли-продажи (<...>) <...> магазина <...> было выдано заявителю 220 талонов, которые давали покупателю право на участие в розыгрыше, проводимом магазином, в котором главным призом было 1000 литров топлива.

Как указывает <...>, после этого он неоднократно слышал о проведении акции (розыгрыша) в эфире «Радио Дача», кроме того в группе «Автозапчасти Коми, магазин КПД» в социальной сети «ВКонтакте» имеется запись, где срок проведения акции указан с 12.11.2018 по 03.06.2019, участниками акции становились покупатели магазина «КПД», совершившие покупку на сумму от 1500 рублей.

Из обращения следует, что 03.06.2019 в фойе клуба с. Усть-Кулом был проведён розыгрыш от магазина «КПД», в результате которого заявителем был выигран, в том числе суперприз – 1000 литров топлива; вместе с тем, приз заявителю вручён не был.

По результатам рассмотрения указанного обращения принято решение о возбуждении дела № 011/05/9-650/2019 в отношении ООО «КПД» и ООО «Дача РК» по признакам нарушения п.п. 1, 2 ст. 9, п. 15 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 03-01/8370 от 30.10.2019.

Определением Коми УФАС России № 03-01/9392 от 29.11.2019 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «МузМирНьюс» (ОГРН 1031100400176, ИНН 1101114662, КПП 110101001).

Из материалов дела № 011/05/9-650/2019 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В период с 29.05.2019 по 03.06.2019 в эфире радиоканала «МузМирНьюс» с вещанием на частоте 100,4 МГц в была размещена реклама следующего содержания: «Уважаемые покупатели. Магазин «КПД» вновь разыгрывает одну тонну топлива и много других подарков. Совершайте покупку от 1500 рублей, получайте талончики и побеждайте! Акция проводится до 03 июня 2019 года. Всем удачи и приятных покупок! Розыгрыш состоится 3 июня в 13 часов возле Дома Культуры села Усть-Кулом».

В соответствии с положениями, установленными ст. 3 Закона о рекламе:

- реклама – 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;

- 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения в эфире радиоканала «МузМирНьюс»;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: магазину «КПД», розыгрышу одной тонны топлива и других подарков, формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой (далее – реклама-1).

Кроме того, в материалах рекламного дела имеются копии талонов № 002861, № 002863 на право участия в розыгрыше от магазина «КПД», предоставляемых покупателю при приобретении товара на сумму от 1500 рублей, с текстом следующего содержания «ВЫИГРАЙ 1000 ЛИТРОВ ТОПЛИВА* ПРИ ПОКУПКЕ ТОВАРА от 1500 РУБЛЕЙ КПД авто запчастей <...> с. Усть-Кулом, ул. Центральная, 1д *подробности уточняйте у консультантов».

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством талонов, предоставляемых покупателю при приобретении товара на сумму от 1500 рублей;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: розыгрышу 1000 литров топлива, магазину «КПД», формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация о розыгрыше, распространенная посредством талонов, предоставляемых покупателю при приобретении товара на сумму от 1500 рублей, является рекламой (далее – реклама-2).

Из содержания рассматриваемых реклам следует, что они сообщают о

проведении стимулирующего мероприятия – розыгрыша, условием которого является приобретение определенного товара. По итогам проведения розыгрыша потребитель получает возможность выиграть приз – одну тонну топлива, а также, как указано в рекламе-1, много других подарков.

В соответствии со ст. 9 Закона о рекламе в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), 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.

Согласно п. 27 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» судам надлежит учитывать, что названные нормы обязывают рекламодателя сообщать не саму информацию об организаторе стимулирующего мероприятия и так далее, а источник этой информации (например, адрес интернет-сайта, номер телефона, по которому можно получить информацию). Кроме того, нормы упомянутой статьи Закона о рекламе применяются к стимулирующим мероприятиям, условием участия в которых является приобретение определенного товара и которые проводятся на конкурсной основе с розыгрышем призов или получением выигрышей.

В рекламе-1 указано, что акция проводится до 03.06.2019, однако начало срока проведения акции не указано. Следовательно, в рекламе-1 отсутствует указание сроков проведения стимулирующего мероприятия, в части даты начала проведения акции.

Кроме того, в рекламе-1 не указан источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения, поскольку в тексте рекламы не содержатся адрес интернет-сайта (и/или) номер телефона, по которому можно получить такую информацию.

Относительно содержания рекламы-1 ООО «МузМирНьюс» в письменных пояснениях указало, что текст рекламного ролика, поступившего для записи и размещения в эфире звучал следующим образом: «Уважаемые покупатели. Магазин «КПД» вновь разыгрывает одну тонну топлива и много других подарков. Совершайте покупку от 1500 рублей, получайте талончики и побеждайте! Акция проводится до 03 июня 2019 года. Всем удачи и приятных покупок! Розыгрыш состоится 3 июня в 13 часов возле Дома Культуры села Усть-Кулом. Количество призов ограничено. Подробности у продавцов».

Из материалов рекламного дела следует, что при подготовке и осуществлении записи рекламного ролика ООО «МузМирНьюс» внесло изменение в текст указанной рекламы, а именно: вместо предложений «Количество призов ограничено. Подробности у продавцов» внесены предложения «Акция действует с 12.11.2018 по 03.06.2019 года. Информацию об организаторе акции, правилах её проведения, количестве призов, месте и порядке их получения узнавайте у продавцов».

В материалы дела представлена аудиозапись вышедшей в эфир рекламы.

Комиссия, прослушав представленную аудиозапись, пришла к выводу, что часть рекламы-1, а именно, предложения «Акция действует с 12.11.2018 по 03.06.2019 года. Информацию об организаторе акции, правилах её проведения, количестве призов, месте и порядке их получения узнавайте у продавцов» записаны в ускоренном темпе, таким образом, что время произношения фраз сокращено. В результате указанная информация проговаривается слишком быстро и неразборчиво. В связи с чем, данная часть текста рекламы-1 фактически является не доступной для восприятия потребителем. Следовательно, указанную информацию надлежит признавать отсутствующей.

Аналогичной позиции придерживается сформировавшаяся судебная практика.

Так, в п. 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что рекламодаделец вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг. Поэтому если 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 (часть 7 статьи 5 Закона о рекламе). При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Учитывая изложенное, в рекламе-1 отсутствует указание сроков проведения стимулирующего мероприятия, в части даты начала проведения акции, и не указан источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Реклама-2 не содержит указания сроков проведения стимулирующего

мероприятия.

При таких обстоятельствах реклама-1 распространена в нарушение пунктов 1, 2 статьи 9 Закона о рекламе; реклама-2 распространена в нарушение пункта 1 статьи 9 Закона о рекламе.

Согласно ч. 7 ст. 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.

В рекламе-1, распространённой в эфире радиоканала «МузМирНьюс», стимулирующей потребителей приобретать товары в магазине «КПД» с целью получения «одной тонны топлива и многих других подарков», отсутствует часть существенной информации о дате начала проведения данного мероприятия.

В рекламе-1 чётко озвучены только привлекательные для потенциального потребителя рекламы условия. Другие условия, сформированные рекламой и являющиеся существенной информацией для потребителей, способной обмануть их ожидания, присутствовали в рекламе, однако форма представления сведений такова, что они не воспринимаются потребителями.

В рекламе-2, распространённой посредством талонов, предоставляемых покупателю при приобретении товара на сумму от 1500 рублей, отсутствует часть существенной информации о сроках проведения данного мероприятия.

Кроме того, рассматриваемые рекламы не содержат информацию о сроках, месте и порядке получения призов.

Указанные сведения являются существенной для потребителя информацией, и их отсутствие искажает смысл информации и способно обмануть сформированные рекламой ожидания потребителей.

Данное подтверждается обращением <...>, продолжительное время ожидающего получения выигрыша в полном объёме. Как видно из материалов дела, по результатам проведённого 03.06.2019 розыгрыша <...> выиграл в числе прочего главный приз – 1000 литров топлива. Заявитель указывает, что <...> ООО «КПД» ему была устно сообщена информация о выдаче приза в течение двух недель. Однако по истечении указанного срока выигрыш не был выдан заявителю, и о точных сроках получения выигрыша ему не было сообщено.

Из письменных пояснений, представленных ООО «КПД» в материалы рекламного дела, и пояснений, данных представителем Общества в ходе рассмотрения рекламного дела, следует, что выигранный заявителем приз – 1000 литров топлива – выдан <...> 08.08.2019.

В материалы рекламного дела представлена копия акта приёма-передачи топливной карты. Согласно указанному акту 08.08.2019 ООО «КПД» передало, а <...> принял топливную карту № <...>, состояние – активное. Объём топлива, доступный держателю данной топливной карты, в акте не указан.

Также в материалы рекламного дела представлены копии следующих документов:

- заявки ООО «КПД» на оформление и выдачу топливных карт от ООО «Кировнефтепродукт» от 30.07.2019; заявка содержит следующие данные: номер карты (<...>), схема обслуживания (0%), месячный лимит (литр), ограничение (1000 литров), вид топлива (дизельное) и кодовое слово;

- акта приёма-передачи карт, подписанного 31.07.2019 ООО «КПД» и ООО «Кировнефтепродукт»; акт содержит указание номера карты (<...>) и её состояния (активное).

Однако из документов, представленных в материалы рекламного дела ООО «Кировнефтепродукт», и письменных пояснений <...> следует, что выигрыш в полном объёме заявителю по состоянию на 17.01.2020 не выдан; топливная карта № <...>, переданная ему в качестве приза, по состоянию на 10.12.2019 фактически пополнена на 766 литров топлива.

Таким образом, в рассматриваемых рекламах отсутствует часть существенной для потребителей информации, при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

При таких обстоятельствах реклама-1 и реклама-2 распространены в нарушение ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 15 ч. 3 ст. 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.

Из пояснений ООО «КПД» следует, что документы, устанавливающие правила проведения рассматриваемого розыгрыша, Обществом не утверждались.

В ходе рассмотрения рекламного дела не установлено, что рассматриваемые рекламы содержат не соответствующие действительности сведения о правилах и сроках проведения розыгрыша.

Реклама-1 и реклама-2 не содержат информацию о сроках, месте и порядке получения призов или выигрышей по результатам розыгрыша призов. Однако факт невыдачи заявителю выигранного приза в полном объёме (1000 литров топлива) не свидетельствует о недостоверности рассматриваемых реклам,

так как информация о сроках получения призов в них отсутствует.

Обжалование отказа или бездействия ООО «КПД» по выдаче заявителю выигрыша в полном объёме подлежит разрешению в рамках гражданско-правового спора в судебном порядке. Антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать подобные вопросы.

Пленум ВАС РФ в Постановлении от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» указал, что антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов; в частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков.

При таких обстоятельствах нарушение требований п. 15 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе не подтвердилось.

Таким образом, реклама-1 распространена с нарушением пунктов 1, 2 статьи 9, части 7 статьи 5 Закона о рекламе; реклама-2 распространена с нарушением пункта 1 статьи 9, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктами 1, 2 статьи 9 Закона о рекламе, несут и рекламодаделец, и рекламодатель.

В силу части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, несёт рекламодаделец.

Согласно части 8 статьи 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из материалов рекламного дела следует, что организатором розыгрыша

является ООО «КПД».

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Дача РК» в материалы рекламного дела, а также пояснениям, данным представителем Общества в ходе рассмотрения рекламного дела, рекламный ролик о проведении розыгрыша магазином «КПД» был выпущен в эфире радиоканала «МузМирНьюс» в рамках договорных отношений, сложившихся между ООО «Дача РК» и ООО «МузМирНьюс»; рекламодателем рекламы-1 является ООО «КПД», рекламопроизводителем и рекламораспространителем рекламы-1 является ООО «МузМирНьюс».

В материалы рекламного дела представлена копия договора № 33, заключённого 09.04.2018 между ООО «КПД» (рекламодатель) и ООО «Дача РК» (агентство), согласно которому ООО «КПД» поручает, а ООО «Дача РК» обязуется произвести рекламные аудиоматериалы в сфере коммерческой деятельности рекламодателя и разместить в эфире радиоканала «МузМирНьюс» (радиопрограмма «Радио дача») с. Усть-Кулом. Согласно п. 3.2.2 указанного договора ООО «Дача РК» обязуется изготовить рекламные аудиоматериалы своими силами.

Также в материалы рекламного дела представлена копия договора на оказание услуг по изготовлению и (или) размещению рекламы в эфире средства массовой информации, заключённого 09.01.2019 между ООО «Дача РК» (заказчик) и ООО «МузМирНьюс» (исполнитель). Согласно условиям данного договора исполнитель принимает на себя обязательства оказать услуги по размещению в эфире радиостанции «MuzMirNews», территория вещания: Республика Коми, Усть-Куломский район, с. Усть-Кулом, рекламно-информационных материалов, предоставленных заказчиком либо по согласованию сторон изготовленных исполнителем.

Представитель ООО «КПД» <...> в ходе рассмотрения рекламного дела сообщил, что примерное содержание рекламы, распространённой в эфире радиоканала, было написано <...> ООО «КПД» и передано <...> ООО «Дача РК»; ООО «КПД» при заказе рекламы передало примерный текст рекламы, ООО «Дача РК» могло произвольно вносить изменения в текст рекламы, так как при заказе рекламы ООО «КПД» просило подкорректировать «как лучше»; предположительно, текст рекламы был откорректирован.

Представитель ООО «Дача РК» <...> в ходе рассмотрения рекламного дела пояснила, что, как правило, заказчик определяет примерное содержание рекламы, далее текст корректируется; обычно текст рекламы согласовывается с заказчиком и передаётся в ООО «МузМирНьюс»; ООО «МузМирНьюс» также может внести корректировки в текст рекламы; в данном случае в эфир вышла реклама, текст которой был дополнен ООО «МузМирНьюс» словами: «Информацию об организаторе акции, правилах её проведения, количестве призов, месте и порядке их получения узнавайте у продавцов»; окончательную обработку рекламного текста произвело ООО

«МузМирНьюс».

Из материалов рекламного дела усматривается, что **рекламодателем рекламы-1 является ООО «КПД», рекламопроизводителем и рекламораспространителем рекламы-1 является ООО «МузМирНьюс».**

ООО «КПД» пояснило, что талоны на участие в конкурсе были изготовлены <...> ООО «КПД»; содержание информации на талонах определил <...> Общества; распространялись талоны продавцами магазина «КПД»; талоны выдавались гражданам, приобретавшим товары на сумму более 1500 руб. в магазине ООО «КПД» по адресу: Республика Коми, с. Усть-Кулом, ул. Центральная, д. 1.

Из материалов рекламного дела усматривается, что **рекламодателем и рекламораспространителем рекламы-2 является ООО «КПД».**

ООО «КПД» представило в материалы рекламного дела аудиозапись рекламы следующего содержания: «Уважаемые покупатели. Магазин «КПД» вновь разыгрывает 1 тонну топлива и много других подарков! Совершайте покупку от 1500 рублей, получайте талончики и побеждайте! Акция проводится с 12 ноября 2018 года по 03 июня 2019 года. Удачи и приятных покупок! КПД Усть-Кулом ул. Центральная, 1д, телефон 94005» (далее – реклама-3).

Комиссия, оценив содержание рекламы-3, пришла к выводу об отсутствии в ней признаков нарушения ст. 9 Закона о рекламе.

ООО «МузМирНьюс» и ООО «Дача РК» представлены в материалы рекламного дела письменные пояснения, согласно которым реклама-1 транслировалась в эфире радиоканала «МузМирНьюс» в период с 29.05.2019 по 03.06.2019; реклама-3 транслировалась в эфире радиоканала «МузМирНьюс» с 12.11.2018 по 11.12.2018.

Из пояснений ООО «КПД» следует, что ООО «КПД» согласовало с ООО «Дача РК» содержание рекламы-3. ООО «КПД» указывает, что примерное содержание рекламы-3 было написано <...> ООО «КПД» <...> и направлено <...> ООО «Дача РК» <...> в социальной сети «ВКонтакте» с рекомендацией подкорректировать «как лучше»; после изготовления ролик был прослушан <...> ООО «КПД» <...>.

Из пояснений представителя ООО «Дача РК», данных в ходе рассмотрения рекламного дела, следует, что при производстве рекламы-1 ООО «МузМирНьюс» добавило в текст рекламы слова: «Информацию об организаторе акции, правилах её проведения, количестве призов, месте и порядке их получения узнавайте у продавцов», далее передало ролик сотруднику ООО «Дача РК», и сотрудник ООО «Дача РК» согласовал дополненный ролик с заказчиком – ООО «КПД»; возражений по содержанию ролика от заказчика не поступило.

Из материалов рекламного дела следует, что согласование ООО «КПД» рекламного ролика осуществлялось посредством электронной переписки с <...> ООО «Дача РК» <...> в социальной сети «ВКонтакте». Однако из содержания переписки не представляется возможным установить содержание рекламного ролика, который был направлен 29.05.2019 на согласование.

ООО «КПД» указывает, что установить, какой именно ролик был направлен ООО «Дача РК» 29.05.2019 в адрес ООО «КПД», не представляется возможным; с учётом возможности ООО «МузМирНьюс» произвольно менять содержание рекламного ролика, достоверно утверждать, что это был именно представленный ООО «Дача РК» ролик рекламы-1, у ООО «КПД» нет возможности; ООО «КПД» не знает, какого содержания рекламный ролик транслировался в эфире.

ООО «Дача РК» указывает, что реклама-1 была согласована сотрудником ООО «Дача РК» с <...> ООО «КПД» посредством телефонных переговоров и переписки в социальной сети.

Из письменных пояснений <...>, представленных в материалы рекламного дела, следует, что <...> является сотрудником ООО «Дача РК» и непосредственно общается с клиентами Общества. <...> поясняет, что переговоры по содержанию и наполнению рекламных роликов проводились ею всегда с <...> ООО «КПД» <...>; вся переписка и переговоры, согласование рекламных роликов производились посредством электронной переписки и телефонных переговоров.

Из пояснений <...> следует, что ролик рекламы-3 транслировался в эфире радиоканала «МузМирНьюс» в период с 12.11.2018 по 11.12.2018; после чего, 28.05.2019 <...> обратился к <...> с просьбой разместить ещё один рекламный ролик о розыгрыше, в котором обратить внимание на то, что покупки, участвующие в розыгрыше, должны быть от 1500 руб., необходимо присутствие покупателей с талончиками на самом розыгрыше, а также необходимо прописать место, время и дату розыгрыша.

<...> объясняет, что содержание рекламного ролика: «Уважаемые покупатели. Магазин «КПД» вновь разыгрывает одну тонну топлива и много других подарков. Совершайте покупку от 1500 рублей, получайте талончики и побеждайте! Акция проводится до 03 июня 2019 года. Всем удачи и приятных покупок! Розыгрыш состоится 3 июня в 13 часов возле Дома Культуры села Усть-Кулом. Количество призов ограничено. Подробности у продавцов» было утверждено клиентом, о чём ей было сообщено по телефону. После чего <...> передала рекламный ролик в ООО «МузМирНьюс» для записи и размещения в эфире. ООО «МузМирНьюс» записало рекламный ролик: «Уважаемые покупатели. Магазин «КПД» вновь разыгрывает одну тонну топлива и много других подарков. Совершайте покупку от 1500 рублей, получайте талончики и побеждайте! Акция проводится до 03 июня 2019 года. Всем удачи и приятных

покупок! Розыгрыш состоится 3 июня в 13 часов возле Дома Культуры села Усть-Кулом. Акция действует с 12.11.2018 по 03.06.2019 года. Информацию об организаторе акции, правилах её проведения, количестве призов, месте и порядке их получения узнавайте у продавцов». Аудиозапись указанного ролика была направлена <...> посредством «WhatsApp», и после получения устного одобрения ролик вышел в эфир радиоканала.

ООО «Дача РК» выставило в адрес ООО «КПД» счёт на оплату № 111 от 29.05.2019, в котором указано: «Услуги размещения рекламных материалов с 29.05.2019 по 03.06.2019». Платёжным поручением № 317 от 13.06.2019 ООО «КПД» оплатило услуги по размещению рекламных материалов по счёту № 111 от 29.05.2019.

Из материалов рекламного дела, в том числе из пояснений лиц, участвующих деле, следует, что указанным платёжным поручением ООО «КПД» оплатило услуги ООО «Дача РК» по размещению рекламы-1.

Реклама-1 распространялась в период с 29.05.2019 по 03.06.2019.

03.06.2019 между ООО «Дача РК» и ООО «КПД» в лице <...> подписан акт выполненных работ, согласно которому услуги агентства – ООО «Дача РК» по размещению рекламного материала выполнены полностью и в срок, заказчик – ООО «КПД» претензий по объёму, качеству и срокам оказания услуг не имеет.

Из материалов рекламного дела следует, что ООО «КПД» не предъявляло к ООО «Дача РК» претензии в связи с размещением рассматриваемой рекламы.

Представитель ООО «КПД» в ходе рассмотрения рекламного дела 30.01.2020 указал, что ООО «КПД» не осуществляло контроль за распространением рекламы-1, в том числе не сравнивало содержание вышедшей в радиоэфир рекламы с содержанием согласованной Обществом рекламы.

Из письменных пояснений ООО «КПД», представленных в материалы рекламного дела, и пояснений, данных представителем Общества в ходе рассмотрения рекламного дела, не следует, что ООО «Дача РК» и (или) ООО «МузМирНьюс» исключили из текста заказанной ООО «КПД» рекламы какую-либо существенную информацию, которую заказчик пожелал разместить в рекламе.

ООО «КПД» ссылается также на то, что <...> ООО «КПД» не является юристом, не обладает специальными познаниями в вопросах содержания рекламы и, заказывая данные услуги в ООО «Дача РК», полагался на профессионализм работников ООО «КПД».

Вместе с тем, в соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных ст. 9, ч. 7

ст. 5 Закона о рекламе.

Коми УФАС России считает, что указанные выше обстоятельства не свидетельствуют о наличии действительных объективных причин, препятствовавших ООО «КПД», в том числе <...> Общества <...>, осуществлению контроля за размещением в эфире радиоканала заказанной Обществом рекламы.

ООО «КПД», состоя в договорных отношениях с ООО «Дача РК», заказав рекламу, обязано было принять достаточные и необходимые меры по контролю за содержанием рекламного материала, который планировался к размещению в эфире радиоканала и в дальнейшем был распространён.

Из материалов рекламного дела усматривается, что ООО «КПД» не предпринимало действий, направленных на проверку соответствия вышедшего рекламного материала требованиям заказчика и нормам рекламного законодательства.

Согласно решению учредителей об учреждении ООО «КПД» от <...> на должность <...> Общества назначен <...>. Согласно протоколу № <...> внеочередного общего собрания ООО «КПД» от <...> изменено наименование единственного исполнительного органа Общества – исполнительным органом Общества является <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что должностным лицом, ответственным за контроль соблюдения ООО «КПД» законодательства о рекламе, является <...> Общества – <...>.

В материалы рекламного дела представлена копия протокола № <...> общего собрания участников ООО «МузМирНьюс» от <...>, согласно которому продлены полномочия <...> Общества <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что должностным лицом, ответственным за контроль соблюдения ООО «МузМирНьюс» законодательства о рекламе, является <...> Общества – <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение в рекламе-1 требований, установленных пунктами 1, 2 статьи 9 Закона о рекламе, произошло по вине рекламодателя – ООО «КПД» и его должностного лица – <...>, а также по вине рекламопроизводителя и рекламораспространителя – ООО «МузМирНьюс» и его должностного лица – <...>. Нарушение в рекламе-2 требований, установленных пунктом 1 статьи 9 Закона о рекламе, и нарушение в рекламе-1 и рекламе-2 требований, установленных частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, произошло по вине рекламодателя – ООО «КПД» и его должностного лица – <...>.

Из материалов рекламного дела усматривается, что ООО «КПД» и <...> Общества <...> при распространении рекламы-1 и рекламы-2, а ООО

«МузМирНьюс» и <...> Общества <...> – при распространении рекламы-1 не предпринято должных мер, направленных на соблюдение требований законодательства Российской Федерации о рекламе, что и привело к нарушению.

Таким образом, ООО «КПД» и <...> Общества <...> нарушены требования пунктов 1, 2 статьи 9 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе; ООО «МузМирНьюс» и <...> Общества <...> нарушены требования пунктов 1, 2 статьи 9 Закона о рекламе.

Из имеющихся материалов вина ООО «Дача РК» в распространении рассматриваемых ненадлежащих реклам не усматривается. В связи с чем, производство по делу № 011/05/9-650/2019 в отношении ООО «Дача РК» подлежит прекращению.

В материалах рекламного дела имеется копия медиа-плана от 29.05.2019, содержащего график выхода в эфир рекламы-1. ООО «КПД» указало, что рекламы, размещённые на талонах, распространялись в период проведения рассматриваемой акции.

Из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемые рекламы распространялись на территории с. Усть-Кулом Усть-Куломского района Республики Коми; реклама-1 распространялась в период с 29.05.2019 по 03.06.2019, реклама-2 распространялась в период с 12.11.2018 по 03.06.2019.

Из материалов рекламного дела усматривается, что на дату вынесения решения факт распространения рассматриваемых реклам не имеет места.

В связи с чем, Комиссия сочла нецелесообразной выдачу ООО «КПД» и ООО «МузМирНьюс» предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащих реклам.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Уважаемые покупатели. Магазин «КПД» вновь разыгрывает одну тонну топлива и много других подарков. Совершайте покупку от 1500 рублей, получайте талончики и побеждайте! Акция проводится до 03 июня 2019 года. Всем удачи и приятных покупок! Розыгрыш состоится 3 июня в 13 часов возле Дома Культуры села Усть-Кулом», распространённую в период с 29.05.2019 по 03.06.2019 в эфире радиоканала «МузМирНьюс» с вещанием на частоте 100,4 МГц, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований пунктов 1, 2 статьи 9, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

2. Признать рекламу следующего содержания: «ВЫИГРАЙ 1000 ЛИТРОВ ТОПЛИВА* ПРИ ПОКУПКЕ ТОВАРА от 1500 РУБЛЕЙ КПД авто запчастей <...> с. Усть-Кулом, ул. Центральная, 1д *подробности уточняйте у консультантов», распространённую в период с 12.11.2018 по 03.06.2019 посредством талонов, предоставляемых покупателю при приобретении товара на сумму от 1500 рублей, ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований пункта 1 статьи 9, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащих реклам ООО «КПД» и ООО «МузМирНьюс» не выдавать, поскольку распространение реклам, указанных в пунктах 1, 2 настоящего решения, прекращено.

4. Производство по делу № 011/05/9-650/2019 в отношении ООО «Дача РК» (ОГРН 1171101008506, ИНН 1101160122, КПП 110101001) прекратить.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «КПД» (ОГРН 1161101059690, ИНН 1109013955, КПП 110901001) дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении <...> ООО «КПД» <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «МузМирНьюс» (ОГРН 1031100400176, ИНН 1101114662, КПП 110101001) дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

8. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении <...> ООО «МузМирНьюс» <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 10 февраля 2020 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель
Комиссии

_____ <...>

Члены Комиссии

_____ <...>

_____ <...>