

резольтивная часть оглашена 30 сентября 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 06 октября 2014г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: «...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: «...» – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, «...» – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, «...» – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует), кворум соблюден,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2013-196Р, возбужденное в отношении ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» по факту распространения рекламных листовок, с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии:

- заявителя – гражданки «...», уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42600977197220 от 09.09.2014г.);

- представителя ООО «Мечта бьюти», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42600977197152 от 28.08.2014г.);

- представителя ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовая корреспонденция, содержащая определение от 19.08.2014г. об отложении рассмотрения дела № СЮ04-03/2013-196Р), вернулась в Удмуртское УФАС России с отметкой почты «истек срок хранения»,

УСТАНОВИЛА:

13 декабря 2013 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) поступило заявление гражданки (вх.№ 9813) о распространении печатных рекламных материалов в виде листовок со следующим содержанием: «... сеть специализированных массажных салонов «Мечта бьюти» Новогодняя акция Приобретайте подарочные сертификаты и получайте новогодний подарок LCD телевизор 32" Акция действительна с 25.11.2013г. по 32.12.2013г. Подробности акции на сайте www.mb18.ru и у администраторов...».

По мнению гражданки, данная рекламная информация распространялась с нарушением п. 2) ст. 9 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

Кроме того, исходя из заявления, в рассматриваемой рекламной листовке содержалась недостоверная информация «...Приобретайте подарочные сертификаты и получайте новогодний подарок LCD телевизор 32" ...», поскольку на оборотной стороне листовки указывалось, что: «Клиент, приобретающий подарочные сертификаты на максимальную сумму, получит в подарок LCD телевизор 32"». По мнению заявительницы, данная реклама также распространяется с нарушением ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

К заявлению была приложена рассматриваемая рекламная листовка.

В целях надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, для установления наличия или отсутствия нарушения Федерального закона «О рекламе», в соответствии с приказом Удмуртского УФАС России от 19.12.2013г. № 417 в период с 24 декабря 2013 года по 28 января 2014 года в отношении ООО «Мечта бьюти» проводилась внеплановая документарная проверка на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении печатных рекламных материалов в виде листовок со следующим содержанием: «... сеть специализированных массажных салонов «Мечта бьюти» Новогодняя акция Приобретайте подарочные сертификаты и получайте новогодний подарок LCD телевизор 32" Акция действительна с 25.11.2013г. по 32.12.2013г. Подробности акции на сайте www.mb18.ru и у администраторов...».

Во исполнение п. 10 приказа Удмуртского УФАС России от 19.12.2013г. № 417 ООО «Мечта бьюти» представило: письменные пояснения, копию устава ООО «Мечта бьюти», копию решения ООО «Мечта бьюти» № 1 от 14.02.2008г., копию решения ООО «Мечта бьюти» № 1 от 14.02.2013г., копию свидетельства серии 18 от 002734468 от 14.02.2008г., копию свидетельства серии 18 № 002733023 от 14.02.2008г. о постановке на учет российской организации в налоговом органе, копию агентского договора № 1 от 03.06.2013г., заключенного между ООО «Стройэнергопром» и ООО «Мечта бьюти», копию приложения № 5 от 09.08.2013г.

В рамках проверки установлено следующее.

В г. Ижевске в декабре 2013 года распространялись печатные рекламные материалы в виде листовок со следующим содержанием: «... сеть специализированных массажных салонов «Мечта бьюти» Новогодняя акция Приобретайте подарочные сертификаты и получайте новогодний подарок LCD телевизор 32" Акция действительна с 25.11.2013г. по 32.12.2013г. Подробности акции на сайте www.mb18.ru и у администраторов...». На оборотной стороне листовки указывалось, что: «Клиент, приобретающий подарочные сертификаты на максимальную сумму, получит в подарок LCD телевизор 32"».

Было установлено, что согласно условиям договора № 1 от 03.06.2013г., заключенного между ООО «Стройэнергопром» (Агент) и ООО «Мечта бьюти» (Принципал), Принципал поручает, а Агент обязуется за предусмотренное вознаграждение совершать от своего имени, но за счет Принципала сделки с третьими лицами по информационно-рекламному обслуживанию Принципала, а именно:

- проведение маркетинговых исследований и рекламных акций,
- изготовление рекламной продукции,
- распространение рекламной продукции.

Кроме того, согласно рассматриваемому договору, обязуется обеспечить соответствие проведенных маркетинговых исследований, рекламных акций требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

В случае несоответствия проведенных маркетинговых исследований, рекламных акций, изготовленной и распространенной продукции и информации требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, а также в случаях нарушения Агентом и/или третьими лицами, с которыми он заключает вышеуказанные сделки, требований законодательства Российской Федерации, Агент несет ответственность как перед Принципалом, так и перед уполномоченными государственными органами Российской Федерации.

Согласно пункту 1 приложения № 5 от 09.08.2013г. к договору № 1 от 03.06.2013г. Принципал поручает, а Агент обязуется совершить от своего имени, но за счет Принципала сделку с третьими лицами по информационно-рекламному обслуживанию Принципала, заключающемуся в проведении рекламной акции, посвященной Новому году, изготовлении рекламных листовок в количестве 40000 экземпляров формата А6 в срок до 01 ноября 2013г., распространении изготовленных листовок по почтовым адресам в г. Ижевске в срок до 15.12.2013г.

Также, на основании пункта 2 приложения № 5 от 09.08.2013г. к договору № 1 от 03.06.2013г., материал рекламных листовок должен содержать в себе условия проведения акции, посвященной Новому году.

Согласно условиям рассматриваемого приложения к договору, Агент несет полную ответственность за содержание материала рекламной листовки.

В письменных пояснениях ООО «Мечта бьюти» сообщает, что вследствие нарушения ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» условий агентского договора № 1 от 03.06.2013г. и Приложения № 5 от 09.08.2013г., акты выполненных работ со стороны ООО «Мечта бьюти» подписаны не были, денежное вознаграждение ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» не выплачивалось. Кроме того, общество указывает, что макет рассматриваемой рекламной листовки не согласовывался. ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» не отчиталось перед ООО «Мечта бьюти» о периоде и местах распространения вышеуказанных рекламных листовок.

Кроме того, обществом не издавался приказ о проведении рассматриваемой акции с 25 ноября по 31 декабря 2013г.

По факту распространения рассматриваемых рекламных листовок, Удмуртским УФАС России определением от 05.02.2014г. было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-196Р в отношении ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» (426039, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, 298, ИНН 1840015318, ОГРН 1131840001567), с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданки, обратившейся в Удмуртское УФАС России с заявлением, в качестве заинтересованного лица – ООО «Мечта бьюти» (426000, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Майская, 17, ИНН 1831127110, ОГРН 1081831001999).

На заседании Комиссии 04.03.2014г. лица, участвующие в деле, не явились.

Кроме того, установлено, что определение № СЮ04-03/2013-196Р от 05.02.2014г. о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было получено ООО «Мечта бьюти» 10.02.2014г. (почтовое уведомление № 42600971138700). Однако, к установленному сроку документы и информация ООО «Мечта бьюти» представлены не были.

По вышеуказанному факту 04.03.2014г. в отношении ООО «Мечта бьюти» было возбуждено дело об административном правонарушении № СЮ04-04/2014-16АР по части 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Определением от 04.03.2014г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2013-196Р было приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

30.04.2014г. ООО «Мечта бьюти» представило письменные пояснения, согласно которым, общество не располагает сведениями о том, предоставлялся ли какой-либо телевизор клиенту, который приобрел подарочный сертификат в массажный салон «Мечта бьюти» на максимальную сумму, согласно условиям рассматриваемой рекламной листовки (с приложением подтверждающих документов).

Также, ООО «Мечта бьюти» сообщает о том, что общество не приобретало LCD телевизор 32" у третьих лиц.

05.06.2014г. было вынесено Постановление о прекращении дела об административном правонарушении № СЮ04-04/2014-16АР в отношении ООО «Мечта бьюти», в связи малозначительностью совершенного правонарушения.

Определением от 30.07.2014г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2013-196Р было возобновлено и назначено на 19.08.2014г.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 19 августа 2014 года лица, участвующие в деле, не явились. В связи с тем, что в Удмуртском УФАС России отсутствовали доказательства надлежащего уведомления ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» о дате, времени и месте рассмотрения дела, определением от 19.08.2014г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2014-196Р было отложено и назначено на 30 сентября 2014 года в 16 часов 15 минут.

30.09.2014г. на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России лица, участвующие в деле, не явились.

Ходатайств об отложении рассмотрения настоящего дела в Удмуртское УФАС России от лиц, участвующих в деле, не поступало. Также, было установлено, что почтовая корреспонденция, содержащая определение от 19.08.2014г. об отложении рассмотрения дела № СЮ04-03/2013-196Р, вернулась в Удмуртское УФАС России с отметкой почты «истек срок хранения».

Руководствуясь п.24.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации № 10 от 02.06.2004г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», а также учитывая, что юридическим адресом ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» является следующий адрес: 426039, г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д. 298, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что законный представитель ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» является надлежащим образом уведомленным о дате, времени и месте рассмотрения дела №СЮ04-04/2013-196Р.

С учетом имеющихся материалов дела, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о возможности рассмотрения дела №СЮ04-04/2013-196Р в отсутствие законного представителя ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ».

Изучив материалы дела № СЮ04-03/2014-196Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В г. Ижевске в декабре 2013 года распространялись печатные рекламные материалы в виде листовок со следующим содержанием: «... сеть специализированных массажных салонов «Мечта бьюти» Новогодняя акция Приобретайте подарочные сертификаты и получайте новогодний подарок LCD телевизор 32" Акция действительна с 25.11.2013г. по 32.12.2013г. Подробности акции на сайте www.mb18.ru и у администраторов...». На оборотной стороне листовки указывалось: «Клиент, приобретающий подарочные сертификаты на максимальную сумму, получит в подарок LCD телевизор 32"».

Согласно п. 1) ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц – потенциальным клиентам массажных салонов «Мечта бьюти», направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (услугам массажных салонов «Мечта бьюти», новогодней акции), формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой салонов «Мечта бьюти» и новогодней акции.

Распространение рассматриваемой рекламы осуществлялось на основании договора № 1 от 03.06.2013г., заключенного между ООО СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» (Агент) и ООО «Мечта бьюти» (Принципал).

Согласно условиям данного договора, Принципал поручает, а Агент обязуется за предусмотренное вознаграждение совершать от своего имени, но за счет Принципала сделки с третьими лицами по информационно-рекламному обслуживанию Принципала, а именно:

- проведение маркетинговых исследований и рекламных акций,
- изготовление рекламной продукции,
- распространение рекламной продукции.

В случае несоответствия проведенных маркетинговых исследований, рекламных акций, изготовленной и распространенной продукции и информации требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, а также в случаях нарушения Агентом и/или третьими лицами, с которыми он заключает вышеуказанные сделки, требований законодательства Российской Федерации, Агент несет ответственность как перед Принципалом, так и перед уполномоченными государственными органами Российской Федерации.

Согласно пункту 1 приложения № 5 от 09.08.2013г. к договору № 1 от 03.06.2013г. Принципал поручает, а Агент обязуется совершить от своего имени, но за счет Принципала сделки с третьими лицами по информационно-рекламному

обслуживанию Принципала, заключающемуся в проведении рекламной акции, посвященной Новому году, изготовлении рекламных листовок в количестве 40000 экземпляров формата А6 в срок до 01 ноября 2013г., распространении изготовленных листовок по почтовым адресам в г. Ижевске в срок до 15.12.2013г.

Также, на основании пункта 2 приложения № 5 от 09.08.2013г. к договору № 1 от 03.06.2013г., материал рекламных листовок должен содержать в себе условия проведения акции, посвященной Новому году.

Согласно условиям рассматриваемого приложения к договору, Агент несет полную ответственность за содержание материала рекламной листовки.

Комиссией Удмуртского УФАС России было установлено, что вследствие нарушения ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» условий агентского договора № 1 от 03.06.2013г. и Приложения № 5 от 09.08.2013г., акты выполненных работ со стороны ООО «Мечта бьюти» подписаны не были, денежное вознаграждение ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» не выплачивалось. Кроме того, макет рассматриваемой рекламной листовки не согласовывался. ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» не отчиталось перед ООО «Мечта бьюти» о периоде и местах распространения вышеуказанных рекламных листовок.

Также, ООО «Мечта бьюти» не издавался приказ о проведении рассматриваемой акции с 25 ноября по 31 декабря 2013г.

На основании вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу, что ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» (426039, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, 298, ИНН 1840015318, ОГРН 1131840001567) является рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, как лицо, которое определило объект рекламирования и содержание рассматриваемой рекламы, а также осуществило распространение данной рекламы с помощью рекламных листовок в г. Ижевске.

Частью 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «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 рассматриваемой рекламе, распространяемой в виде рекламных листовок, содержится информация «...Приобретайте подарочные сертификаты и получайте новогодний подарок LCD телевизор 32"...». На оборотной стороне листовки указывалось, что «Клиент, приобретающий подарочные сертификаты на максимальную сумму, получит в подарок LCD телевизор 32"».

Вместе с тем, в рассматриваемых рекламных листовках отсутствует существенная информация об условиях получения подарка, что может ввести потребителей в заблуждение, данное обстоятельство является нарушением части 7 статьи 5

Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 2) статьи 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 (далее - стимулирующее мероприятие), должен быть 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.

В рассматриваемой рекламной листовке отсутствует указание на источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения, что является нарушением пункта 2) статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5, статьями 6 – 9 настоящего Федерального закона.

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 7 – 9 настоящего Федерального закона.

Таким образом, ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ», как рекламоделем и рекламодателем ненадлежащей рекламы «...Приобретайте подарочные сертификаты и получайте новогодний подарок LCD телевизор 32"»... Клиент, приобретающий подарочные сертификаты на максимальную сумму, получит в подарок LCD телевизор 32"», распространяемой г. Ижевске в декабре 2013 года, нарушены требования части 7 статьи 5, пункта 2) статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Поскольку, в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 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. 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23 ноября 2012 г. N 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания:

«... сеть специализированных массажных салонов «Мечта бьюти» Новогодняя акция Приобретайте подарочные сертификаты и получайте новогодний подарок LCD телевизор 32" Акция действительна с 25.11.2013г. по 31.12.2013г. Подробности акции на сайте www.mb18.ru и у администраторов...». На оборотной стороне листовки указывалось: «Клиент, приобретающий подарочные сертификаты на максимальную сумму, получит в подарок LCD телевизор 32"», распространяемую в г. Ижевске в декабре 2013 года,

ненадлежащей, нарушающей часть 7 статьи 5, пункта 2) статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» рекламодателем и рекламораспространителем, нарушившим требования части 7 статьи 5, пункта 2) статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2013-196Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о необходимости возбуждения в отношении ООО «СТРОЙЭНЕРГОПРОМ» и его виновного должностного лица производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение и предписание могут быть обжалованы в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

«...»

«...»