

РЕШЕНИЕ

08 июля 2010 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 01 июля 2010 года.

Полный текст решения изготовлен 08 июля 2010 года.

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

председатель Комиссии – и.о. руководителя управления Зубарев В.В.;

член Комиссии – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Мингазов Р.Ш.;

член Комиссии – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Жарикова Е.Б.,

рассмотрев дело № 03-37/16 по признакам нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) со стороны ООО «XXX» и ИП XXX при размещении 20 ноября 2009 года в оконном проеме магазина «Л'Этуаль», расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Советская, д. 118, рекламы следующего содержания: «Только в ноябре 2009 50% ПОКУПКИ БЕСПЛАТНО!»,

в присутствии представителя от рекламодателя - заведующая ООО «XXX» по доверенности б/н от 01.04.2010 года;

в отсутствие надлежащим образом уведомленной ИП XXX,

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения мониторинга наружной рекламы, распространяемой на территории города Йошкар-Олы 20 ноября 2009 года, в оконном проеме магазина «Л'Этуаль», расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. XXX, специалистами Марийского УФАС России был обнаружен рекламный баннер следующего содержания: «Только в ноябре 2009 50% ПОКУПКИ БЕСПЛАТНО!», в нижней части баннера изображены 2 подарочных сертификата с надписями «Акция Половина покупки в подарок 100 рублей» и «Акция Половина покупки в подарок 300 рублей», ниже мелким шрифтом размещена информация: «*Сроки проведения акции с 1 ноября по 30 ноября 2009 г. При совершении разовой покупки на сумму от 200 рублей (итоговая сумма в чеке), каждый клиент получает 50 % от суммы чека в виде сертификатов номиналом 100, 300 рублей. Сумма, возвращаемая клиенту в виде сертификатов, округляется в меньшую сторону. Сертификаты акции можно отоварить в любом магазине «Л'Этуаль» и SEPHORA в период с 1 по 17 января 2010 года. Накопительно-дисконтные карты «Л'Этуаль» в акции не участвуют. Информация об организации стимулирующей акции, правилах ее проведения, количестве сертификатов, порядке, месте и сроках их предоставления и использования, вы можете узнать на сайте XXX, по телефону Горячей линии: XXX (звонок по России бесплатный) и в магазинах «Л'Этуаль» (далее – информация ООО «XXX»).

Акт мониторинга рекламы от 20 ноября 2009 года.

Определением от 03.06.2010 года № 03-37/1516 было возбуждено дело по признакам нарушения части 7 статьи 24 Закона о рекламе № 03-25/50 в отношении ООО «XXX» и ИП XXX

Генеральный директор ООО «XXX» не согласился с мнением антимонопольного органа. Подробно позиция изложена в письме от 19.01.2010 года.

Документы, запрошенные указанным определением, ИП XXX представлены не были.

Заслушав объяснения лица участвующего в деле и изучив представленные документы и материалы, Комиссия Марийского УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, товар - продукт деятельности (в том числе

работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, информация ООО «XXX», является рекламой, объектом рекламирования в которой является стимулирующее мероприятие (акция), обозначенное как «50% ПОКУПКИ БЕСПЛАТНО!».

В соответствии с частью 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Согласно части 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Наружная реклама, размещенная ООО «XXX» в оконном проеме магазина «Л'Этуаль», расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. XXX, предназначена для импульсного восприятия информации потребителем (быстрого и четкого осознания предлагаемой информации, ее понимания, уяснения без длительного сосредоточения внимания).

Согласно инструкции, направленной ООО «XXX» сотрудникам магазинов «Л'Этуаль» (Приложение 1 к письму ООО «XXX» от 19.01.2010 года) условия акции «50% ПОКУПКИ БЕСПЛАТНО!» состоят в том, что любой покупатель, сделавший разовую покупку в сети магазинов «Л'Этуаль» на сумму 200 руб., получает обратно 50% от суммы чека в виде сертификатов «Половина покупки в подарок». Специально выпущенные для данной акции сертификаты, будут действовать строго в определенный период времени (с 1 по 17 января 2010 года). Сертификаты «Половина покупки в подарок» выдаются только при покупке товара.

Из материалов дела следует, что рекламная информация, которая содержит наиболее привлекательные для потребителя условия, а именно: «50% ПОКУПКИ БЕСПЛАТНО!» и «половина покупки в подарок» (на сертификатах номиналом 100 и 300 рублей), указана крупным шрифтом. Однако, иные существенные условия проведения акции (размещенные в рекламе под знаком «*» и влияющие на намерение покупателя воспользоваться рекламируемым предложением), являются недоступными для потребителя (выполнены мелким нечитаемым шрифтом). В силу указанных обстоятельств, присутствие в рекламе рассматриваемых условий не позволяет потребителю воспринимать данные сведения, следовательно, не может расцениваться как их наличие, поскольку может ввести потребителей рекламы в заблуждение относительно условий участия в акции, сроков и месте действительности подарочных сертификатов.

Согласно части 2 статьи 9 Закона 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.

Учитывая тот факт, что условия проведения стимулирующего мероприятия «50% ПОКУПКИ БЕСПЛАТНО!» выполнены мелким нечитаемым шрифтом, недоступным для восприятия потребителем, антимонопольный орган пришел к выводу о том, что источник информации об организаторе данного мероприятия, правилах его проведения, количестве подарочных сертификатов, сроках, месте и порядке их получения в тексте рекламы отсутствует.

В связи с чем, антимонопольный орган пришел к выводу, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям части 7 статьи 5 и части 2 статьи 9 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение:

- статьи 9 Закона о рекламе несёт рекламодатель, рекламодатель и рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине;
- части 7 статьи 5 Закона о рекламе несёт рекламодатель и рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Антимонопольным органом установлено, и подтверждается материалами дела, что макет рекламы был разработан дизайнерами департамента маркетинга и рекламы ООО «XXX» и утвержден вице-президентом компании. Рекламный материал был выслан в регион в электронном

виде. Изготовление рекламы осуществлялось на основании договора № 352 от 10.02.2009 года, заключенного между ООО «XXX» и ИП ХХХ (далее – Договор). Согласно пунктам 2.1.2 и 2.1.3. Договора Исполнитель обязан изготовить рекламную продукцию в сроки, указанные заказчиком в Техническом задании. Исполнитель не в праве вносить изменения в Техническое задание без письменного согласования с Заказчиком. На заседании Комиссии Марийского УФАС России представитель ООО «XXX» пояснил, что при изготовлении ИП ХХХ рекламной продукции изменения в Техническое задание не вносились. Изготовленные ИП ХХХ рекламные баннеры были размещены сотрудниками магазина «А'Этуаль» в соответствии с инструкцией ООО «XXX».

Таким образом, ООО «XXX» является рекламодателем и рекламораспространителем, ИП ХХХ – рекламопроизводителем, а нарушение части 7 статьи 5 и части 2 статьи 9 Закона о рекламе произошло по вине ООО «XXX».

Антимонопольным органом установлено, что рассматриваемая реклама распространялась в период с 01 по 30 ноября 2009 года. По окончании акции баннеры с рекламой были демонтированы.

Таким образом, в соответствии с пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «XXX», обнаруженную специалистами Марийского УФАС России 20 ноября 2009 года в оконном проеме магазина «А'Этуаль», расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул.ХХХ, следующего содержания:

«Только в ноябре 2009 50% ПОКУПКИ БЕСПЛАТНО!», в нижней части баннера изображены 2 подарочных сертификата с надписями «Акция Половина покупки в подарок 100 рублей» и «Акция Половина покупки в подарок 300 рублей», ниже мелким шрифтом размещена информация: «*Сроки проведения акции с 1 ноября по 30 ноября 2009 г. При совершении разовой покупки на сумму от 200 рублей (итоговая сумма в чеке), каждый клиент получает 50 % от суммы чека в виде сертификатов номиналом 100, 300 рублей. Сумма, возвращаемая клиенту в виде сертификатов, округляется в меньшую сторону. Сертификаты акции можно отоварить в любом магазине «А'Этуаль» и SEPHORA в период с 1 по 17 января 2010 года. Накопительно-дисконтные карты «А'Этуаль» в акции не участвуют. Информация об организации стимулирующей акции, правилах ее проведения, количестве сертификатов, порядке, месте и сроках их предоставления и использования, вы можете узнать на сайте ХХХ, по телефону Горячей линии: ХХХ (звонок по России бесплатный) и в магазинах «А'Этуаль», поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5 и части 2 статьи 9 Закона о рекламе.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать, в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

В.В.Зубарев

Члены Комиссии

Е.Б. Жарикова

Р.Ш. Мингазов

