

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ №072/05/5-5/2019

21.03.2019 г. г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...>
- заместитель руководителя
управления;
<...>
- заместитель начальника ОКСЗ;
Члены Комиссии:
- специалист-эксперт ОКСЗ,
<...>

рассмотрев дело № 072/05/5-5/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения недостоверной рекламы,

в присутствии законного представителя ООО «Гамма» - <...> (решение единственного участника ООО «Гамма» от 08.11.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России поступило заявление <...> (вх.822 от 29.01.2019г.) о распространении аптекой «Вита» (ООО «Гамма», ОГРН 1177232027631, ИНН 7203430435, адрес местонахождения: 625010, г.Тюмень, ул.Ленина,д.76, корп. 1, помещение 7), расположенной по адресу: Тюменская область, п.Винзили, ул.Заводская, д.15.а, листовок рекламного характера, следующего содержания: *«Аптека Вита экспресс 29-30 января Приглашаем на праздник! Подарки всем покупателям* п.Винзили, ул.Заводская, д.15а Режим работы: 8.00-21.00, ежедневно 8 800 755 00 03 www.vitaexpress.ru * Акция действует 29-30 января 2019г. В акции могут принять участие лица, совершившие единовременную покупку на сумму не менее 50 рублей. Об организаторе акции, о правилах ее проведения, количестве призов, сроках, месте и порядке их получения можно узнать на сайте www.vitaexpress.ru. Изображение товаров в листовках может отличаться от оригинала приза»* с изображением электрочайника, утюга, подарочных коробок и телевизора на котором изображена бирка с надписью «супер приз».

Из заявления следует, что данная рекламная листовка была вручена заявителю 23 января 2019г. в аптеке «Вита» по вышеуказанному адресу.

По мнению заявителя, в данной рекламе нарушены требования ст. 9 Закона о

рекламе, а именно: рекламная листовка аптеки «Вита» не содержит информации:

1) о сроках проведения акции, а именно в какой период должна быть произведена единовременная покупка на сумму не менее 50 рублей для участия в розыгрыше призов;

2) о дате и месте розыгрыша призов среди участников акции;

3) об организаторе акции;

4) о количестве призов по результатам акции, месте и порядке их получения.

Кроме того, при обращении на сайт www.vitaexpress.ru, указанный в листовке, данная информация также не размещена.

Вместе с тем, согласно статье 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), 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.

В рассматриваемой рекламе сведения, предусмотренные ст.9 Закона о рекламе, имеются. Однако, на указанном в рекламе сайте информация об организаторе акции, о правилах ее проведения, количестве призов, сроках, месте и порядке их получения отсутствует.

Согласно пункту 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правилах и сроках проведения стимулирующей лотереи, 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.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе содержатся признаки нарушения п.15 ч.3 ст.5 Закона о рекламе, поскольку реклама содержит не соответствующие действительности сведения об источнике информации о мероприятии.

Определением от 21.02.2019 г. № 072/05/5-5/2019 возбуждено дело по признакам нарушения п.15 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе в отношении ООО «Гамма» (далее также – Общество).

На рассмотрение дела №072/05/5-5/2019 представитель лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, пояснил, что сотрудник Общества данную информацию разместил не на главной странице, а на странице раздела новостей.

Изучив письменные доказательства по делу, заслушав пояснения и доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, *рекламой* является 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; *ненадлежащая реклама* - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Независимо от формы или используемого средства распространения, реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В рассматриваемой рекламе информация направлена на привлечение внимания потребителей к аптеке «Вита-Экспресс», а также акции, проводимой в аптеке.

Таким образом, информация, следующего содержания: «Аптека Вита экспресс 29-30 января Приглашаем на праздник! Подарки всем покупателям* п.Винзили, ул.Заводская, д.15а Режим работы: 8.00-21.00, ежедневно 8 800 755 00 03 www.vitaexpress.ru * Акция действует 29-30 января 2019г. В акции могут принять участие лица, совершившие единовременную покупку на сумму не менее 50 рублей. Об организаторе акции, о правилах ее проведения, количестве призов, сроках, месте и порядке их получения можно узнать на сайте www.vitaexpress.ru. Изображение товаров в листовках может отличаться от оригинала приза», соответствует понятию, изложенному в ст. 3 Закона о рекламе и является рекламной, где объектом рекламирования являются аптека «Вита-Экспресс» и акция, проводимая в аптеке.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Как следует из пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правилах и сроках проведения стимулирующей лотереи, 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.

Согласно пояснений ООО «Гамма», информация об акции была размещена на сайте в разделе новостей. Вместе с тем, данный довод не может быть принят Комиссией во внимание по следующим обстоятельствам.

Во-первых, заявителем указано, что сведения о проводимой акции на сайте отсутствуют, а следовательно, им не была получена вся необходимая информация об организаторе акции, о правилах ее проведения, количестве призов, сроках, месте и порядке их получения.

Во-вторых, Тюменским УФАС России в акте осмотра Интернет-сайта от 12.02.2019г. зафиксировано, что какая-либо информация о проведении данной акции на сайте *www.vitaexpress.ru* отсутствует, в том числе и в разделе новостей. В разделе новостей на момент осмотра сайта имелась информация только об открытии аптеки по адресу: г.Тюмень, ул.Московский тракт, д.108. Информация об открытии аптеки в п.Винзили и проводимом в связи с этим событием празднике отсутствует.

Кроме того, представленные на рассмотрение дела скриншоты страниц сайта не могут быть приняты в качестве надлежащего доказательства, поскольку данные скриншоты не содержат ни времени, ни даты, когда они были сделаны.

Согласно пункту 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», рекламодатель 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. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Таким образом, потребитель не имел возможности получить на сайте информацию, предусмотренную законом, а именно: об организаторе акции, о правилах ее проведения, количестве призов, сроках, месте и порядке их получения, вследствие того обстоятельства, что данная информация не была размещена в том виде, в каком она могла быть доступна для ознакомления с ней.

Таким образом, реклама содержит не соответствующие действительности сведения об источнике информации о стимулирующем мероприятии. Исходя из вышеизложенного, в рассматриваемой рекламе нарушены требования пункта 15

части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодаделец.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, рекламоделателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Как установлено материалами дела (договор возмездного оказания услуг от 15.10.2018г.), рекламоделателем вышеуказанной рекламы является ООО «Гамма» (ОГРН 1177232027631, ИНН 7203430435, адрес местонахождения: 625010, г.Тюмень, ул.Ленина, д.76, корп. 1, помещение 7, дата регистрации: 25.09.2017г.) как лицо, определившее объект рекламирования, содержание рекламы.

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.

Вместе с тем, в материалы дела представлены доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «Гамма» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: *«Аптека Вита экспресс 29-30 января Приглашаем на праздник! Подарки всем покупателям* п.Винзили, ул.Заводская, д.15а Режим работы: 8.00-21.00, ежедневно 8 800 755 00 03 www.vitaexpress.ru * Акция действует 29-30 января 2019г. В акции могут принять участие лица, совершившие единовременную покупку на сумму не менее 50 рублей. Об организаторе акции, о правилах ее проведения, количестве призов, сроках, месте и порядке их получения можно узнать на сайте www.vitaexpress.ru. Изображение товаров в листовках может отличаться от оригинала приза»* с изображением электрочайника, утюга, подарочных коробок и телевизора на котором изображена бирка с надписью

«супер приз», размещавшуюся 23.01.2019г. в аптеке «Вита», расположенной по адресу: Тюменская область, п.Винзили, ул.Заводская, д.15.а, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 15 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе не выдавать, в связи с отсутствием основания.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме _____ года.

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

Председатель комиссии <...>

<...>

Члены комиссии

<...>