

ООО «Директ Почта»

127422, г. Москва,
ул. Костякова, д. 10

127015, г. Москва,
ул. Вятская, д. 27, стр. 7

ЗАО «Аргументы и Факты»

101000, г. Москва,
ул. Мясницкая, д. 42

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «12» апреля 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено «05» мая 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – И.С. Гудковой,

членов Комиссии – П.В. Олейника, Н.С. Уваровой,

рассмотрев дело № 3-5-52/77-16 возбужденное в отношении ООО «Директ Почта» по факту распространения на странице 65 газеты

«Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015 года рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Директ почта», с признаками нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38 ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре,

в отсутствие представителей ООО «Директ Почта», ЗАО «Аргументы и Факты»,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-52/77-16 возбуждено в отношении ООО «Директ Почта» на основании обращения физического лица (вх. № 45130 от 07.12.2015) по факту распространения в газете «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015 рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Директ почта».

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы представителя ООО «Директ Почта» и представителя ЗАО «Аргументы и Факты», оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Директ Почта» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1157746030309, ИНН 7714326233, КПП 771401001.

В газете «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015 распространялась следующая информация: «Сенсация: Внеочередная призовая акция!¹ 3 000 000 = 40 796 € для обладателя Призового номера 126; Именно вы можете стать миллионером уже СОВСЕМ СКОРО!* Приз пока не вручен. Прямо сейчас проверьте: если Призовой номер <...> принадлежит Вам, то именно Вам мы вручим Внеочередной приз, объявив Вас Главным победителем! Возьмите две последние цифры года, в котором Вы родились, и прибавьте к этому числу 11. Теперь добавьте Ваш возраст, которого Вы достигли/достигнете в 2015 году. Если у Вас получилось число 126 — поздравляем! Вы — победитель! Скорее позвоните, подтвердите Ваш Призовой номер <...> выберите приз и узнайте, как его забрать: 8 (800) 333-57-87 Звонок бесплатный и с мобильного, и с домашнего телефона».

Размещение данной информации сопровождается дополнительными сведениями (условиями акции), изложенными мелким шрифтом и расположенными под рекламой внизу рассматриваемого макета. Данные сведения содержат, в том числе, информацию об организаторе мероприятия — ООО «Директ Почта».

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространяемая 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Газета «Аргументы и Факты» зарегистрирована в качестве печатного средства массовой информации (свидетельство ПИ № ФС77-27097).

Таким образом, установлено, что газета «Аргументы и Факты» является общедоступным для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких либо ограничений по кругу лиц-потребителей рекламы, Комиссией Московского УФАС России не установлено.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является товар, средство 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.

В настоящем случае объектом рекламирования выступает стимулирующее мероприятие, проводимое ООО «Директ Почта».

На основании изложенного, информация о стимулирующем мероприятии, проводимом ООО «Директ Почта», размещенная в газете «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015, является рекламой.

Размещение спорной рекламы в газете «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015 осуществлялось на основании договора № ДП/2 от 02.02.2015, заключенного между ЗАО «Аргументы и Факты» и

ООО «Директ Почта».

Предметом договора № ДП/2 от 02.02.2015 является оказание ЗАО «Аргументы и Факты» комплекса рекламных услуг ООО «Директ Почта».

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании представленных в материалах настоящего дела документов установлено, что ООО «Директ Почта» осуществляет, в том числе, деятельность, связанную с розничной торговлей товарами дистанционным способом.

В целях поддержания интереса к своим товарам и способствованию их реализации, ООО «Директ Почта» проводит стимулирующие мероприятия (маркетинговые акции с вручением ценных призов), информация об одном из которых была размещена в газете «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015. Данный факт подтверждается письменными пояснениями Общества и не отрицался представителем ООО «Директ Почта» в ходе рассмотрения настоящего дела.

На основании изложенного и учитывая то обстоятельство, что размещение спорной рекламы в газете «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015 осуществлялось в интересах и по заказу ООО «Директ Почта», Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «Директ Почта».

Комиссией Московского УФАС России также установлено, что размещение спорной рекламы осуществлялось в газете, учредителем и издателем которой является ЗАО «Аргументы и Факты», что подтверждается выходными данными газеты.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

На основании изложенного и принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является ЗАО «Аргументы и Факты».

В соответствии с частью 7 статьи 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.

Данная норма права запрещает вводить потребителей в заблуждение посредством искажения смысла рекламной информации ввиду отсутствия части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования.

Таким образом, норма части 7 статьи 5 Закона о рекламе запрещает в рекламе умалчивать информацию, которая, будучи сообщенной, изменила бы созданное рекламой представление потребителей о товаре, об условиях его приобретения или использования.

Отсутствие в рекламе какой-либо части информации о товаре (услуге) приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым товаром (услугой).

Размещенная в газете «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015 реклама маркетинговой акции «Внеочередная призовая акция» содержала следующие сведения: «Сенсация: Внеочередная призовая акция!¹ 3 000 000 = 40 796 € для обладателя Призового номера 126; Именно вы можете стать миллионером уже СОВСЕМ СКОРО!* Приз пока не вручен. Прямо сейчас проверьте: если Призовой номер <...> принадлежит Вам, то именно Вам мы вручим Внеочередной приз, объявив Вас Главным победителем! Возьмите две последние цифры года, в котором Вы родились, и прибавьте к этому числу 11. Теперь добавьте Ваш возраст, которого Вы достигли/достигнете в 2015 году. Если у Вас получилось число 126 — поздравляем! Вы — победитель! Скорее позвоните, подтвердите Ваш Призовой номер <...> выберите приз и узнайте, как его забрать: 8 (800) 333-57-87 Звонок бесплатный и с мобильного, и с домашнего телефона», занимает всю страницы газеты (полосу).

При этом, вышеуказанный текст рекламы выполнен крупным, хорошо читаемым контрастным шрифтом, размещенном на ярком фоне, в результате чего внимание потребителей рекламы привлекается именно к данной части рекламы.

Вместе с тем, размещение данной информации сопровождается дополнительными сведениями, изложенными мелким, трудночитаемым шрифтом и расположенными внизу рассматриваемого макета.

Дополнительные сведения содержат следующую информацию: «На правах рекламы** ООО «Директ Почта» для продвижения товаров по почтовым каталогам проводит с 25.08.2015 по 24.12.2015 маркетинговую акцию с главным призом — 2 700 000 р. и доп. премиями 200 000 р. и 100 000 р. и 10 000 р. - премия за быстрый заказ (далее — приз и премии). По результатам акции денежные призы могут суммироваться до 3 000 000 р. при условии, что сумма заказа главного победителя не менее чем в 3 раза выше суммы заказа следующего претендента на доп. Премию. Настоящая акция не является конкурсом, игрой или лотереей, т. к. не основана на риске. 1) На первом этапе всем клиентам предлагается путем расчета узнать призовой номер <...> Клиент объявляется победителем, если в результате расчета получился призовой номер <...>. Статус победителя предоставляет клиенту возможность позвонить по указанному номеру телефона и выразить свое согласие на получение товарного каталога и набора документов информационного характера для дальнейшего участия в акции. 2) На втором этапе клиенты, сделавшие и оплатившие заказ из полученного товарного каталога, становятся зарегистрированными участниками акции и при выполнении всех необходимых условий в финале акции могут претендовать на получение главного приза — 2 700 000р., доп. премий в размере 200 000 р. и 100 000 р. 3) Обладатель главного приза (главный победитель) и обладатель доп. Денежных премий (200 000 р. и 100 000 р.) будут определены не случайным образом, а специальной комиссией,

согласно «Правилам проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов», с учетом суммы заказа (максимальной), даты поступления заказа, факта поступления в полном объеме оплаты по данному заказу (в соответствии с данными об оплате, поступившими от кредитной организации). Приз вручается бесплатно, т. к. заключения дополнительных договоров для его получения не требуется. 4) Регистрация на участие в маркетинговой акции завершается за два дня до финала акции (по почтовому штемпелю). Срок вручения призов: безналичным путем не позднее 30 дней со дня получения банковских реквизитов для перечисления денежных средств, за вычетом установленного законодательством налога. Настоящее предложение действительно для граждан России старше 18 лет. 5) Организатор (продавец) — ООО «Директ Почта». ОГРН 1157746030309. Адрес: 127422, г. Москва, ул. Костякова, д. 10. Всю корреспонденцию отправляйте по адресу: ООО «Директ Почта», а/я 15, Московский АСЦ, 140961. Информацию об организаторе акции, правилах ее проведения, количестве призов или выигрышей по результатам акции, сроках, месте и порядке их вручения можно получить по телефону 8(499)215-23-77 (понедельник-пятница с 09:00 до 21:00, выходные с 09:00 до 19:00).

Все вышеуказанные дополнительные сведения занимают незначительную часть рекламного макета и расположены отдельным блоком, визуалью не ассоциирующимся с рекламным макетом.

Формальное присутствие в рекламе обозначенных условий не позволяет потребителю рекламы воспринимать данные сведения в силу способа их изложения, а также их содержания.

Комиссия Московского УФАС России, оценивая содержание спорной рекламы, считает необходимым отметить следующее.

Основной блок спорной рекламы содержит следующую информацию: «Внеочередная призовая акция» следующего содержания: «Сенсация: Внеочередная призовая акция!¹ 3 000 000 = 40 796 € для обладателя Призового номера 126; Именно вы можете стать миллионером уже СОВСЕМ СКОРО!* Приз пока не вручен. Прямо сейчас проверьте: если Призовой номер <...> принадлежит Вам, то именно Вам мы вручим Внеочередной приз, объявив Вас Главным победителем! Возьмите две последние цифры года, в котором Вы родились, и прибавьте к этому числу 11. Теперь добавьте Ваш возраст, которого Вы достигли/достигнете в 2015 году. Если у Вас получилось число 126 — поздравляем! Вы — победитель! Скорее позвоните, подтвердите Ваш Призовой номер <...> выберите приз и узнайте, как его забрать: 8 (800) 333-57-87 Звонок бесплатный и с мобильного, и с домашнего телефона».

Из буквального прочтения указанного текста рекламы следует, что лицо, получившее в результате вычислений число 126, становится победителем и получает 3 000 000 рублей.

Вместе с тем, согласно Правилам проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов, утвержденных генеральным директором ООО «Директ Почта» (далее — Правила), стать обладателем главного приза в результате совершения вышеописанных действий невозможно.

В соответствии с пунктом 3.11 Правил, «главным победителем» признается клиент, сделавший и оплативший заказ на наибольшую сумму, при условии отсутствия возврата товаров клиентом по данной акции и неполучения в прошлом главных призов в других акциях, проводимых ООО «Директ Почта».

В соответствии с Условиями проведения маркетинговой акции, а

также положениями Правил, для того, чтобы принять участие в рекламируемом стимулирующем мероприятии, необходимо заказать и оплатить товар из каталога ООО «Директ Почта».

Установлено, что лицо, выполнившее указанные в рекламе действия, фактически получает только право выразить свое согласие на получение товарного каталога и набора документов информационного характера, позволяющих принять участие в акции. Для участия в стимулирующем мероприятии ООО «Директ Почта» не требуется выполнение каких-либо арифметических действий. При этом, число 126 получается при выполнении указанных в рекламе вычислений практически у всех лиц, родившихся в период с 1916 по 1999 года. В рассматриваемом случае ООО «Директ Почта» применен «математический фокус» с целью дополнительного стимулирования интереса потребителей рекламы.

Таким образом, лицо, выполнившее указанные в рекламе условия, фактически не совершает никаких действий, направленных на участие в стимулирующем мероприятии ООО «Директ Почта».

Между тем, наличие в рекламе следующих утверждений: «Именно вы можете стать миллионером уже СОВСЕМ СКОРО!» Приз пока не вручен. Прямо сейчас проверьте: если Призовой номер <...> принадлежит Вам, то именно Вам мы вручим Внеочередной приз, объявив Вас Главным победителем! Возьмите две последние цифры года, в котором Вы родились, и прибавьте к этому числу 11. Теперь добавьте Ваш возраст, которого Вы достигли/достигнете в 2015 году. Если у Вас получилось число 126 — поздравляем! Вы — победитель!», способно создать у потребителей рекламы впечатление о том, что при получении числа 126 в результате указанных в рекламе вычислений, выигрыш автомобиля денежного приза в размере 3 000 000 рублей гарантирована. Однако, как было установлено ранее, данное впечатление является ложным.

Стоит также отметить, что приведенный в спорной рекламе термин «главный победитель» использован в значении, не соответствующем общепринятому толкованию значения данного слова.

Так, согласно толковому словарю Ушакова Д.Н., победитель — это тот, кто победил. Аналогичное толкование слова победитель содержится и в толковом словаре Ожегова С.И., а именно, победитель — это тот, кто победил, одержал победу.

Все вышеприведенные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что ООО «Директ Почта» проявило недобросовестность при определении содержания рекламы, что привело к искажению смысла рекламы и ввело в заблуждение ее потребителей.

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», если в рекламе 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.

Принимая во внимание наличие в спорной рекламе противоречивых сведений о правилах определения обладателя приза, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что данная информация в рекламе фактически отсутствует.

Таким образом, при распространении в газете «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015 рекламы рассматриваемого стимулирующего мероприятия установлено нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе, в соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, несет рекламоатель.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях ООО «Директ Почта», при размещении в газете «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015 рекламы рассматриваемого стимулирующего мероприятия, установлено нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

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.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Директ Почта», ЗАО «Аргументы и Факты» предписаний о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Директ Почта», распространенную на странице 65 газеты «Аргументы и Факты» № 48 (1829) за 25 ноября — 1 декабря 2015, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5 Закона о рекламе.
2. Выдать ООО «Директ Почта», ЗАО «Аргументы и Факты» предписания о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Заместитель руководителя

И.С. Гудкова

Члены комиссии

П.В. Олейник

Н.С. Уварова

