

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА №64/17

«20» февраля 2019г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: В.Ю. Строгин–главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко–ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев материалы дела №64/17, возбужденного по факту размещения на страницах газеты «Новосибирск Метрополис» №18 (664) от 19 мая 2017г. Информация об акции, проводимой Сетью автозаправочных комплексов «Беркут», с признаками нарушения ст.9 Федерального закона «О рекламе», согласно которой, 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: сроки проведения такого мероприятия; 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 отсутствие заявителя – физическое лицо, уведомлено надлежащим образом;

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Беркут» (ИНН 5402141201) сведения о надлежащем уведомлении лица имеются в материалах дела,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе ООО «Метрополис-Новосибирск» (ИНН 5406781516) по Доверенности от 14.02.19г. ...

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 2839э от 09.06.2017г.) по факту размещения на страницах газеты «Новосибирск Метрополис» №18 (664) от 19 мая 2017г. информации об акции, проводимой Сетью автозаправочных комплексов «Беркут».

При рассмотрении данного заявления Новосибирским УФАС России установлено, что на последней полосе газеты «Новосибирск Метрополис» №18 (664) от 19 мая

2017г. размещалась информация следующего содержания: «BERKUT Сеть автозаправочных комплексов с 17 апреля по 30 июня 2017 года «УДАЧНАЯ ЗАПРАВКА» В акции участвуют все топливные чеки текущего месяца! Заправляйся от 20 литров и более на любой АЗС сети Сохраняй чеки Слушая, радио ЮМОР ФМ 99,5 лови условный сигнал Узнай цифры удачи в чеке Приезжай первым на указанную заправку «Беркут» Выигрывай от 20 до 160 литров топлива Подробности на юмор.фм и azs-berkut.ru».

Новосибирским УФАС России по данному факту возбуждено дело, входе рассмотрения я которого установлено следующее.

В соответствии с п.1 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Исходя из изложенного, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектами рекламирования является акция «Удачная заправка».

Согласно информации с Интернет-сайта <http://azs-berkut.ru/actions> акция «Удачная заправка», чтобы стать участником данной акции необходимо сделать следующее:

- Заправить автомобиль на одной из 13 АЗС «Беркут» 20 литрами и более.
- Сохранить чеки: на них указан номер <...> по которому будет проводиться розыгрыш.
- Слушать радио «Юмор FM», в эфире которого объявят победителей.

Правилами проведения акции предусмотрено два вида призов, а именно. Каждый будний день одна из 13 заправок «Беркут» разыгрывает по 20 литров топлива. В конце месяца есть возможность выиграть суперприз — 160 литров топлива.

С полными правилами данной акции можно ознакомиться на Интернет-сайте <http://azs-berkut.ru>.

Согласно ст.9 Федерального 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.

Таким образом, в данной статье Федерального закона «О рекламе» закреплены требования к рекламе стимулирующего мероприятия условием участия в котором является приобретение определенного товара и возможность получения выигрыша (приза, подарка).

Кроме того, нормы статьи 9 Федерального 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.

Из содержания рекламы, размещенной в газете «Метрополис-Новосибирск» №18 (664) от 19.05.2017г. и информации, содержащейся на сайте <http://azs-berkut.ru> следует, что объектом рекламирования является стимулирующее мероприятие.

Федеральный закон «О рекламе» устанавливает необходимость доведения до сведения потребителей рекламы стимулирующего мероприятия указанных условий и правил участия в таком мероприятии, при этом сроки проведения стимулирующего мероприятия должны быть указаны непосредственно в тексте рекламы, а ссылка на информацию об организаторе стимулирующего мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения допускается путем указания на источник такой информации.

Исходя из диспозиции ст. 9 Федерального закона «О рекламе», реклама стимулирующего мероприятия должна сообщать об источнике каждого из данных условий и правил путем прямого указания на информацию, сообщаемую данным источником.

Формулировка «Подробности на Юмор ФМ и azs-berkut.ru» такую информацию до потребителя рекламы не доводит.

Таким образом, в нарушение п.2 ст.9 Федерального закона «О рекламе» отсутствуют сведения об источнике информации об организаторе данного стимулирующего мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Кроме того, объектом рекламирования в данной рекламе также является радиостанция «Юмор ФМ 99,5».

В соответствии с пунктом 5 статьи 2 Федерального закона "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию" информационная продукция - предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети "Интернет", и сетей подвижной радиотелефонной связи.

Согласно 4.10.1 ст.5 Федерального закона «О рекламе», не допускается

размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года N 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию", без указания категории данной информационной продукции.

В данной рекламе отсутствует указание на категорию информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию».

В соответствии с ч.6, ч.7 ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч.10.1 ст.5 и ст.9 несет рекламодатель, за нарушение требований ст.9 - рекламодаделец.

Рекламодатель - рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч.5, ч.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе».

Согласно представленным документам, учредитель печатного СМИ «Метрополис-Новосибирск» является ООО «Метрополис-НСК». Договор на размещение рекламы «BERKUT Сеть автозаправочных комплексов с 17 апреля по 30 июня 2017 года "УДАЧНАЯ ЗАПРАВКА» В акции участвуют все топливные чеки текущего месяца! Заправляйся от 20 литров и более на любой АЗС сети Сохраняй чеки Слушая радио ЮМОР ФМ 99,5 лови условный сигнал Узнай цифры удачи в чеке Приезжай первым на указанную заправку «Беркут» Выигрывай от 20 до 160 литров топлива Подробности на юмор.фм и azs-berkut.ru» заключен между ООО «Метрополис-НСК» и ООО «Беркут». В соответствии с п. 1.1 Исполнитель (ООО «Метрополис-НСК») обязуется по заданию Заказчика (ООО «Беркут») размещать рекламно-информационные материалы.

В свою очередь, ООО «Метрополис-НСК» представило возражения на Акт проверки (вх№ 7540 от 08.08.17г.), согласно которому, Общество не согласно с позицией антимонопольного органа.

Как сообщает Общество, в рекламном объявлении содержится информация о подробностях акции: об организаторе проведения акции, сроках проведения акции (с 17 апреля по 30 июня 2017г.); о правилах проведения (в размещенной в газете рекламе указано, что необходимо сделать); количестве выигрышей (выигрывает первый приехавший на заправку из числа лиц, чьи цифры на чеке озвучены по радио); сроках, месте и порядке получения выигрыша (выигрыш получается на заправке, как только на заправку приехал первый человек, чьи цифры в чеке озвучены по радио). Более подробную информацию можно узнать на юмор.фм и azs-berkut.ru. В эфире радиостанции «Юмор.фм» неоднократно озвучивалась информация о сроках проведения данного мероприятия, об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения. На сайте azs-berkut.ru приведена подробная информация относительно организатора мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения.

Радиостанция «Юмор.фм» являлась не объектом рекламы, а источником информации о подробностях проводимой акции. Размещение информации о радиостанции «Юмор.фм» не является ее рекламой, а сама радиостанция «Юмор.фм» не подпадает под категорию информационной продукции, на которую распространяются требования ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», Закона «О рекламе».

Новосибирское УФАС России не принимает доводы ООО «Метрополис-НСК», об отсутствии признаков нарушения ст.9 Закона «О рекламе» в лице Общества, на основании следующего.

Условия проведения стимулирующего мероприятия, размещенные в рекламном объявлении, не отображают ключевые моменты, такие как: информацию о количестве призов – минимальное и максимальное числовое значение полученного приза (литров бензина), частота проводимых розыгрышей в день/неделю/месяц.

Кроме того, отсутствует доступная простому обывателю формулировка, согласно которой, в рекламном объявлении можно найти организатора и источник информации о проводимом стимулирующем мероприятии.

Вместе с тем, антимонопольный орган принимает позицию ООО «Метрополис-НСК» об отсутствии признаков нарушения ч. 10.1 ст.5 Закона «О рекламе» в действиях проверяемого лица, на основании того, что имеющаяся в рекламе отсылка на радиостанцию «Юмор.фм» не выделяет ее в качестве еще одного объекта рекламирования.

07.09.2017г. на рассмотрение Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ООО «Метрополис-Новосибирск» озвучил позицию, представленную ранее к материалам дела (вх.№ от 8091 от 23.08.17г.), в силу которой Общество не согласно с наличием нарушений рекламного законодательства. С подробностями акции можно ознакомиться на указанных Интернет-источниках, а формулировка ст. 9 Закона «О рекламе» не предполагает дословное указание рекламной информации по тексту данного Закона.

ООО «Беркут» также был представлен Отзыв на Определение о возбуждении дела (вх№ 8369 от 04.09.17г.), позиция которого аналогична ООО «Метрополис-Новосибирск».

06.10.2017г. Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что в Арбитражном суде Новосибирской области находится дело, результаты по которому будут иметь значение для рассмотрения данного дела по существу, в связи с чем, рассмотрение данного дела было приостановлено до момента принятия окончательного судебного решения по делу №А45-10130/2017.

21.01.2019г. рассмотрение данного дела Комиссией, возобновлено.

На данный момент, в распоряжении Новосибирского УФАС России имеется Решение Арбитражного суда Новосибирской области от 19.07.17г., Определение Арбитражного суда Западно-сибирского федерального округа по вопросу применения положений ст.9 Закона «О рекламе», согласно которому в случае наличия указания на возможность получения необходимой информации о мероприятии на сайте продавца (условия и подробности об акции можно получить

на указанном сайте), источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения присутствует в рекламном объявлении. В таком случае лицом, определившим объект рекламирования, предприняты все меры, направленные на недопущение нарушения требований законодательства о рекламе информированию потребителей об условиях акции. Соответствующие разъяснения даны и в пунктах 27,28 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе".

Вместе с тем, в адрес антимонопольного органа поступил Отзыв на определение о возобновлении дела от ООО «Метрополис-НСК» (вх№ 1251 от 14.02.19г.), на основании которого, в рекламе размещённой в газете «Метрополис-НСК» указано, что о подробностях акции можно узнать на юмор.фм и azs-berkut.ru. Фраза: «Подробности на юмор.фм и azs - berkut.ru», указывает потребителю, что именно от этого источника (в данном случае сайты в сети интернет: юмор.фм и azs - berkut.ru) можно получить информацию о сроках проведения, об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения и иную информацию. Обществом предприняты все меры, направленные на недопущение нарушения требований законодательства о рекламе и информированию потребителей об условиях рекламируемого мероприятия, что не вводит потребителя в заблуждение.

На рассмотрении дела Комиссией 20.02.19г. представитель ООО «Метрополис-НСК» также сообщил, что по мнению Общества, ст.9 Закона «О рекламе» не была нарушена, при размещении в газете «Новосибирск Метрополис» №18 (664) от 19 мая 2017г. информации об акции «УДАЧНАЯ ЗАПРАВКА». Норма статья 9 содержащая требования об указании: «...источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения», не является обязательной для ее полного воспроизводства, достаточно указать ссылку на источник получения необходимой информации, где потребитель может ознакомиться со всей информацией об акции. Потребитель не вводится в заблуждение об условиях рекламируемого мероприятия, в связи с наличием ссылки на источник информации, поскольку вся информация, в момент размещения, действительно присутствовала на сайте: azs-berknt.ru.

Таким образом, нарушение законодательства о рекламе при размещении на страницах газеты «Новосибирск Метрополис» №18 (664) от 19 мая 2017г. Информация об акции «УДАЧНАЯ ЗАПРАВКА», проводимой Сетью автозаправочных комплексов «Беркут», отсутствует.

В соответствии с абз. А п.36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь абз. А пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 64/17 прекратить.

Председатель Комиссии

_____ И.В. Волохина

Члены Комиссии

_____ В.Ю. Строгин

_____ М.О. Хрипченко