

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-125/17Р

о назначении административного наказания

«27» октября 2017 г.

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области – начальник отдела рекламы И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-125/17Р от 07 сентября 2017 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении ООО «Норд Сити Молл» (ОГРН 1135476142416; ИНН/КПП 5402567286/543301001; дата регистрации юридического лица: 18.09.2013г., юридический адрес: 630001 г. Новосибирск, ул. Жуковского, д.102)

в присутствии: представителя ООО «Норд Сити Молл» - <...> (доверенность № 27/17 от 05.04.2017г.)

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 5117э от 08.11.16г.) по факту размещения информации в октябре 2016г. на рекламном щите ИДН17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске (рядом с домом №4) следующего содержания: «Покупай с 1 по 29 октября в Нордмолл -получай автомобиль 29 октября в 12:00 грандиозный праздник_ Бесплатный фирменный транспорт от м. Заельцовская на стороне магазина ЗУМ_НСО, пос. Садовый, ул. Пасечная, 14 www.ncmall.ru _Информацию об исполнителе, правилах проведения акции, количестве призов и подарков, сроках, месте и порядке их выдачи можно получить по телефону 88002502552 _НОРДМОЛЛ Оптоворозничный центр». По мнению заявителя, реклама нарушает требования, установленные ст. 9 Закона «О рекламе».

По факту, указанному в заявлении, возбуждено данное дело. При рассмотрении дела, Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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.

Рассматриваемая информация, размещенная в октябре 2016г. на рекламном щите ИДН 17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске (рядом с домом №4), отвечает всем указанным признакам рекламы, соответственно, является рекламой.

В силу п.1 ст.9 Закона «О рекламе», в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия.

В рассматриваемой рекламе отсутствует информация о сроках проведения акции (не указан год), что является признаком нарушения п.1 ст. 9 Закона «О рекламе».

Ответственность за несоблюдение требований п. 1 ст. 9 Закон «О рекламе» несут рекламодатель (ч.6 ст.38 Закона «О рекламе») и рекламодателем (ч.7 ст.38 Закона «О рекламе»).

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

Согласно материалам дела, рекламодателем данной рекламы является ООО ГК «АртБизнесЛайн» (далее – ООО «ГК «АБЛ»).

ООО «ГК «АБЛ» представлены в адрес Новосибирского УФАС России документы (вх№ 11578 от 29.12.16г.), в соответствии с которыми ООО «ГК «АБЛ» является Исполнителем на размещение рассматриваемой информации на рекламной конструкции № ИДН 17218-2, ИНО 14700, в рамках заключенного Договора № 01.03.2015г. по оказанию услуг по распространению рекламно- информационных материалов наружной с ООО « Медиа Групп».

В соответствии с п.2.2.7 Договора, Исполнитель (ООО «ГК «АБЛ») в праве не осуществлять монтаж рекламно-информационных материалов, если их содержание не соответствует законодательству РФ о рекламе.

В силу п.7.9 Договора, Заказчик (ООО «Медиа Групп») несет полную ответственность за соответствие рекламно-информационных материалов и их содержания и формы выражения действительности и действующему законодательству РФ.

Разрешение на установку рекламной конструкции на пл. Карла Маркса, ул. Покрышкина, 220 м. от ост. Новая) № 931 выдано 13 мая 2011г. ООО «ГК «АБЛ» мэрией города Новосибирска в лице Управления рекламы мэрии.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «Медиа Групп» представлены в адрес Новосибирского УФАС России документы (вх. № 11578 от 29.12.2016г.), в соответствии с которыми ООО «Медиа Групп» является Заказчиком на размещение рассматриваемой информации на рекламной конструкции № ИДН 17218-2, ИНО 14700, в рамках заключенного Договора № 01.03.2015г. по оказанию услуг по распространению рекламно- информационных материалов наружной с ООО «ГК «АБЛ».

Так же ООО «Медиа Групп» заключило Договор №107 от 21.10.15г. на оказание услуг с ООО «Норд Сити Молл».

По условиям данного Договора, ООО «Норд Сити Молл» является Заказчиком на оказание услуг по производству и размещению рекламной информации, а ООО «Медиа Групп» Исполнителем.

В силу п. 5.1 Договора, стороны несут ответственность за нарушение условий договора, а также за невыполнение требований Закона «О рекламе», в соответствии с действующим законодательством.

11.04.2017г. ООО «Норд Сити Молл» представлены возражения на Определение о возбуждении дела (вх. № 3302), согласно которым между ООО «Норд Сити Молл» и ООО «Медиа Групп» 21.10.2015 был заключен договор № 107 по организации производства и размещения рекламных материалов.

В рамках данного договора между сторонами 25.08.2016г. подписано приложение

№ 32 к договору о размещении рекламно-информационных плакатов в г.Новосибирске в том числе в октябре 2016 года: ВВ 18218-2 ул. Покрышкина.

Между ООО «Норд Сити Молл» и ООО «Новый стандарт» 25.08.2016г. заключен договор № НС-01/08-2016 возмездного оказания услуг по информационно-рекламному и маркетинговому обслуживанию с приложениями.

В соответствии с приложением № 3 от 16.09.2016 к договору № НС-01/08-2016 от 25.08.2016г., ООО «Новый стандарт» взяло на себя обязательство по подготовке мероприятий «Покровская Ярмарка» (1,2, 8, 9 октября 2016 года) и открытие второй очереди ТЛК «НОРДМОЛЛ» (29 октября 2016 года), в том числе: обязательства по разработке и утверждению рекламной продукции и макетов в рамках утвержденной концепции.

Таким образом, как указывает ООО «Норд Сити Молл», за разработку макетов рекламных баннеров несло ответственность ООО «Новый стандарт».

ООО «Норд Сити Молл» полагает, что нарушения ООО «Норд Сити Молл» Закона «О рекламе», отсутствуют так как в рассматриваемой рекламе указаны сроки проведения мероприятия. На фото отчетливо видно и дату и время: 29 октября, розыгрыш в 12.00, указан срок проведения мероприятия «с 01 по 29 октября», а также указан источник информации - электронный адрес и телефон, по которым потребитель мог позвонить в любое время суток и уточнить любой интересующий вопрос.

Также в адрес Новосибирского УФАС России представлен отзыв ООО «Медиа групп» (вх. № 3301 от 11.04.2017г.), согласно которому по условиям договора на оказание услуг №107, заказчиком является ООО «Норд Сити Молл», а исполнителем является ООО «Медиа Групп».

По условиям договора № 01.03.2015 АБЛ, заказчиком является ООО «Медиа Групп», а исполнителем является ООО «ГК «АБЛ».

В рассматриваемой ситуации фактически сложились трёхсторонние правоотношения в которых ООО «Норд Сити Молл», является рекламодателем; ООО «ГК» АБЛ» является рекламораспространителем; ООО «Медиа Групп» является рекламопроизводителем.

В сложившихся правоотношениях ООО «Медиа Групп» оказывало следующие услуги: производство рекламной продукции; поиск третьих лиц, которые будут осуществлять услуги рекламораспространителя. Указанные услуги подтверждаются заключенными договорами.

Согласно п. 2.1.3. Договора на оказания услуг №107, заключенного с ООО «Норд Сити Молл», исполнитель обязуется оказать заказчику услугу лично или с привлечением, при необходимости, специализированных сторонних организаций (третьих лиц).

В соответствии с п. 5.3. Договора на оказания услуг №107, исполнитель несет ответственность за действие третьих лиц, в том числе за изменение условий, согласованных с Исполнителем с третьей стороной, оказывающей услуги по непосредственному размещению рекламы на рекламных носителях.

Согласно п. 3.1.1 Договора № 01.03.2015 АБЛ, Заказчик обязуется предоставить Исполнителю цветные макеты рекламно-информационных материалов не менее чем за 10 (десяти) рабочих дней до начала периода распространения рекламно-информационных материалов.

Факт того, что в сложившихся правоотношения ООО «ГК «АБЛ» выступает в роли рекламодателя подтверждается следующими обстоятельствами.

ООО «ГК «АБЛ» имеет в собственности рекламные площади, в том числе и рекламный щит ИДН17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске.

Имеет в своем составе юридический отдел, с которым специалисты по работе с клиентами осуществляют согласование полученных от заказчика макетов, на их соответствие действующему законодательству РФ, что вытекает из дословного трактования п. 2.2.8. Договора № 01.03.2015 АБЛ.

Во время переписки по средствам электронной почты специалистом по работе с ключевыми клиентами ООО «ГК «АБЛ», от 18 октября 2016 г. ООО «ГК «АБЛ» сообщило ООО «Медиа Групп», что предоставленные макеты были согласованы с их юридическим отделом, и ООО «ГК «АБЛ» ожидает производство рекламно-информационных материалов. Со стороны ООО «ГК «АБЛ» в адрес ООО «Медиа Групп» не поступали какие-либо возражения, требующие согласование с рекламодателем.

Таким образом, ООО «Медиа Групп» является рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы.

21.04.2017г. ООО «ГК «АБЛ» представлен отзыв на Определение о возбуждении дела (вх. № 3745), в котором ООО «ГК «АБЛ» поясняет следующее.

Действующее законодательство РФ, в том числе регулирующее рекламную деятельность, не содержит запрет на размещение рекламной информации о стимулирующем мероприятии после его фактического окончания (проведения).

В проверяемом случае вся информация была размещена непосредственно в период проведения стимулирующего мероприятия, содержала все необходимые сведения об этом мероприятии.

При наличии других объективных факторов, как, например: освещенность мероприятия посредством других источников информации (СМИ, другие рекламные конструкции и источники), тождественность срока проведения мероприятия и периода времени, в который размещалась рекламная информация, - у потребителя такой рекламы не могло, возникнуть каких-либо заблуждений в отношении этого мероприятия, в том числе по срокам его проведения.

Также Обществом представлен фотоотчет за ноябрь 2016 г. по указанной рекламной конструкции, в соответствии с которым в ноябре 2016г на рекламном щите ИДН17218-2, ИНО 14700 на ул. Покрышкина в г. Новосибирске (рядом с домом №4) рассматриваемая реклама уже не размещалась.

24.04.2017г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителями ООО «Норд Сити Молл» и ООО «ГК «АБЛ» были озвучены представленные ранее отзывы.

Изучив материалы дела, выслушав представителей сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России отмечает следующее.

Согласно материалам дела, ООО «Норд Сити Молл» является рекламодателем рассматриваемой рекламы, поскольку Общество определило объект рекламирования, и выступало заказчиком данной рекламы во взаимоотношениях между ООО «Медиа Групп» и ООО «ГК «АБЛ». ООО «Медиа Групп», как рекламопроизводитель, получило от ООО «Норд Сити Молл» готовый рекламный

макет, изготовило по данному макету рекламные баннеры и передало их ООО «ГК «АБЛ» для размещения на рекламных щитах. Исходя из изложенного, в соответствии с представленными сторонами договорами, ООО «ГК «АБЛ» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

В силу п.1 ст.9 Закона «О рекламе», в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия.

Согласно ст. 190 ГК РФ срок может быть определен указанием на календарную дату. Согласно ч. 3 ст. 2 Федерального закона от 03.06.2011 N 107-ФЗ «Об исчислении времени», календарная дата - порядковый номер календарного дня, порядковый номер или наименование календарного месяца и порядковый номер календарного года.

При таких обстоятельствах указание в рассматриваемой рекламе порядкового номера календарного дня и наименование календарного месяца не является соблюдением требований п.1 ст. 9 Закона «О рекламе», поскольку отсутствует год проведения мероприятия.

Таким образом, действия рекламодателя - ООО «Норд Сити Молл» и рекламодателя - ООО «ГК «АБЛ» нарушили требования, установленные п.1 ст.9 Закона «О рекламе».

Решением по делу № 26/17 от 11.05.2017г., ООО «Норд Сити Молл» было признано нарушившим п.1 ст.9 Закон «О рекламе», согласно которой, в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – октябрь 2016г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

27.10.2017г. на рассмотрении дела о назначении административного наказания по делу №06-125/17Р представитель ООО «Норд Сити Молл» заявила ходатайство о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение в соответствии со ст. 4.1.1 КоАП РФ, в связи с тем, что ООО «Норд Сити Молл» является субъектом малого предпринимательства (в подтверждение представлена Справка о среднесписочной численности сотрудников Общества и выручке за 2016г, 9 месяцев 2017г.).

Должностным лицом данное ходатайство не удовлетворено в связи с тем, что ООО «Норд Сити Молл» не включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как субъект малого предпринимательства, следовательно, относиться к таким субъектам не может.

Нарушение указанной нормы Закона «О рекламе» а, следовательно, и действия ООО «Норд Сити Молл» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных

правонарушениях, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Срок давности привлечения ООО «Норд Сити Молл» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, наличие смягчающего обстоятельства: нарушение устранено, а так же отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Норд Сити Молл» (ОГРН 1135476142416; ИНН/КПП 5402567286/543301001; дата регистрации юридического лица: 18.09.2013г., юридический адрес: 630001 г. Новосибирск, ул. Жуковского, д.102) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ООО «Норд Сити Молл» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.