

РЕШЕНИЕ

по делу № 12-03-9-02/583

«25» сентября 2012 г.
Волгоград

г.

Резолютивная часть решения оглашена «19» сентября 2012 г.

Решение изготовлено в полном объеме «25» сентября 2012 г.

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

Председатель Комиссии - Никуйко Ирина Борисовна, заместитель
руководителя Управления;

Член Комиссии – Булах Дарья Александровна, государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Член Комиссии – Тынянкина Анна Александровна, государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 12-03-9-02/583, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на рекламной конструкции по адресу: г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9 (на лицевом фасаде ТРЦ «Пирамида») рекламы акции «Лето в подарках» с нарушением требований ст. 9 **Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»)**,

с участием:

- Коржовой Е.А. – представитель ООО «Торгово-развлекательный центр «Пирамида» (доверенность б/н, личность удостоверена по паспорту),

УСТАНОВИЛА:

Специалистами отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы Волгоградского УФАС России по собственной инициативе был проведен мониторинг рекламы в Центральном районе города Волгограда. По результатам мониторинга установлен факт распространения на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9 (ТРЦ «Пирамида», над центральным входом в торгово-развлекательный центр), информации про

мероприятие «Лето в подарках» следующего содержания: «Лето в подарках. С 14 июля по 31 августа 2012 г. Совершай покупки, собирай чеки, получай подарки!» По бокам сообщения указано «торгово-развлекательный центр Пирамида».

Согласно п.п.1 ст. 3 ФЗ «О рекламе», **реклама** – это 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.

Обозначенное информационное сообщение обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы:

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (ТРЦ «Пирамида», мероприятие «Лето в подарках»);

- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке;

- адресована неопределенному кругу лиц. В соответствии с письмом Федеральной антимонопольной службы от 05.04.2007 г. № АЦ/4624 в рамках понятия рекламы, установленного ст. 3 ФЗ «О рекламе» под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Соответственно, распространение информации об акции «Лето в подарках», должно признаваться распространением среди неопределенного круга лиц, поскольку заранее невозможно определить всех лиц, для которых такая информация будет доведена.

По результатам мониторинга составлен акт № 55-Р от 09.08.2012 г. и сделаны фотографии.

Таким образом, указанная реклама, размещенная на рекламной конструкции по адресу: г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9 (ТРЦ «Пирамида») размещена без указания источника информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения, что является нарушением положений статьи 9 ФЗ «О рекламе». В соответствии с указанной нормой, 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 адрес ТРЦ «Пирамида» был направлен запрос о предоставлении информации по поводу проведения акции «Лето в подарках» (от 13.08.2012 г. № 02-8/5483).

Согласно полученному ответу (вх. № 6772 от 24.08.2012 г.) организатором

рекламной акции «Лето в подарках» и рекламодателем является Общество с ограниченной ответственностью «Торгово-развлекательный центр «Пирамида» (далее – ООО «ТРЦ «Пирамида»).

04 сентября 2012 года было возбуждено дело № 12-03-9-02/583 по признакам нарушения ООО «ТРЦ «Пирамида» ст. 9 Федерального закона «О рекламе».

По существу выявленного нарушения ООО «ТРЦ «Пирамида» на рассмотрении данного дела представило письменные объяснения, в которых сообщалось следующее:

1) В связи с возбуждением дела № 12-03-9-02/583 сообщаем, что организатором рекламной акции «лето в подарках» и рекламодателем является ООО «ТРЦ «Пирамида»;

2) Условия проведения рекламной акции, а именно: сроки проведения акции, ссылка на источник информации об Организаторе, о правилах проведения, количестве подарков, сроках, месте и порядке их получения указывались на плакатах, размещаемых на территории ТРЦ «Пирамида», в листовках, раздаваемых при входе в торговый центр сотрудниками службы информации, а также были размещены на сайте www.trc-piramida.ru. На баннере, расположенным на лицевом фасаде ТРЦ «Пирамида» (г. Волгоград, ул. Краснознаменная,9) была указана общая информация, и он был размещен скорее как вывеска, нежели как полноценная рекламная конструкция, в связи с чем перед входом в ТРЦ «Пирамида» с 14 июля по 20 августа 2012 года (в период проведения акции) работники службы информации распространяли листовки-анонсы с указанием всей подробной информации, касающейся проведения акции «Лето в подарках»;

3) Согласно Правилам проведения акции «Лето в подарках» призовой фонд акции составлял 260 идентичных подарков, а именно – брендированных (с логотипом ТРЦ «Пирамида») USB-флэш-карт на 2 GB, и выдавались они всем гражданам, совершившим покупку товаров в «Секторе модных покупок» (2-й и 3-й этаж ТРЦ «Пирамида») на сумму от 7000 рублей (чеки можно было суммировать);

4) В Письме ФАС России от 02.12.2011 г. № АК/44977 «О разъяснении некоторых положений Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что мероприятие, по условиям которого одинаковые подарки предоставляются всем лицам, совершившим покупку, не подпадает под понятие стимулирующего мероприятия, предусмотренного статьей 9 Федерального закона «О рекламе», и на рекламу такого мероприятия не распространяются требования статьи 9 Федерального закона «О рекламе», поскольку подарок, предоставленный всем лицам, совершившим покупку, может рассматриваться как часть стоимости товара, возвращенная покупателю, соответственно такие подарки не рассматриваются как призы и выигрыши покупателей;

5) Полагаем, что проведенная акция не являлась стимулирующим мероприятием, предусмотренным ст. 9 Федерального закона «О рекламе», и на нее не распространялись требования указанной статьи закона.

Таким образом, ООО «ТРЦ «Пирамида» не признало нарушения ст. 9 ФЗ «О рекламе».

Также на Комиссию были представлены Правила проведения рекламной акции «Лето в подарках» (утвержденных генеральным директором Гришиным В.А.; далее – Правила) и образец листовки.

Согласно п. 5.1 Правил призовой фонд акции составляет 260 подарков – брендированные USB-флэш-карт на 2 GB.

Количество подарков в составе призового фонда ограничено. Подарки получают только первые 260 участников, определенных в соответствии с условиями и порядком, установленными настоящими Правилами (п. 5.2 Правил).

В случае высокой активности участников, повлекшей полную раздачу подарков до окончания срока принятия участия в акции, указанного в п. 5.1 настоящих Правил, организатор не обязан производить дополнительную выдачу количества подарков (п. 5.3 Правил).

На вопрос Комиссии о пояснении, что согласно Правилам подарки получают только первые 260 участников (п. 5.2 Правил), а не все участники акции, в тоже время в объяснениях по делу указано, что подарки предусматривались всем участникам и следовательно рекламная акция не является стимулирующим мероприятием, представитель ООО «ТРЦ «Пирамида» не смогла ответить на указанный вопрос.

Комиссия по рассмотрению дела № 12-03-9-02/583, изучив материалы дела, исследовав доказательства и выслушав доводы стороны по обстоятельствам, послужившим основанием для возбуждения дела, пришла к следующим выводам.

Комиссия не принимает довод ООО «ТРЦ «Пирамида» о том, что проводимая рекламная акция не является стимулирующим мероприятием и не подпадает под требования ст. 9 ФЗ «О рекламе» по следующим основаниям.

Согласно Правилам проведения рекламной акции «Лето в подарках» (утвержденных генеральным директором Гришиным В.А.; далее – Правила) призовой фонд акции составляет 260 подарков – брендированные USB-флэш-карт на 2 GB (п. 5.1 Правил).

Количество подарков в составе призового фонда ограничено. Подарки получают только первые 260 участников, определенных в соответствии с условиями и порядком, установленными настоящими Правилами (п. 5.2 Правил).

В случае высокой активности участников, повлекшей полную раздачу подарков до окончания срока принятия участия в акции, указанного в п. 5.1 настоящих Правил, организатор не обязан производить дополнительную выдачу количества подарков (п. 5.3 Правил).

В Письме ФАС России от 02.12.2011 г. № АК/44977 «О разъяснении некоторых положений Федерального закона «О рекламе» закреплено, что Федеральный закон «О рекламе» в качестве отдельного объекта, к рекламе которого установлены специальные требования, выделяет стимулирующее мероприятие - стимулирующую лотерею, конкурс, игру, иное подобное мероприятие, условием участия в которых является приобретение определенного товара и возможность получения выигрыша (приза, подарка).

При этом мероприятие, по условиям которого одинаковые подарки

предоставляются всем лицам, совершившим покупку, не подпадает под понятие стимулирующего мероприятия, предусмотренного статьей 9 Федерального закона «О рекламе», и на рекламу такого мероприятия не распространяются требования статьи 9 Федерального закона «О рекламе», поскольку подарок, предоставленный всем лицам, совершившим покупку, может рассматриваться как часть стоимости товара, возвращенная покупателю, соответственно такие подарки не рассматриваются как призы и выигрыши покупателей.

Таким образом, на рекламную акцию «Лето в подарках», проводимую ООО «ТРЦ «Пирамида», распространяются требования статьи 9 Федерального закона «О рекламе», так как подарки выдаются не всем участникам акции, а только первым 260 участникам акции, так как призовой фонд акции ограничен и составляет 260 подарков. Акция носит стимулирующий характер, направлена на рост продаж в ТРЦ «Пирамида».

Согласно п. 1 Приказа от 12.07.2012 г. № 55-ОД «О назначении лиц, ответственных за проведение мероприятия «Лето в подарках» в ТРЦ «Пирамида», мероприятие «Лето в подарках» направлено на увеличение посещаемости и повышение лояльности среди постоянных посетителей ТРЦ «Пирамида».

Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемом случае является не только мероприятие «Лето в подарках», но и сам торгово-развлекательный центр «Пирамида».

Комиссией также не принимается довод ООО «ТРЦ «Пирамида» о том, что рассматриваемая реклама является «вывеской», а не отдельной рекламой акции «Лето в подарках», так как рассматриваемая в рамках дела реклама обладает всеми квалифицирующими признаками рекламы и на нее также распространяются требования статьи 9 ФЗ «О рекламе», как и на рекламу, размещенную на листовках и плакатах, которые по утверждению представителя ООО «ТРЦ «Пирамида» распространялась в непосредственной близости.

Комиссия Волгоградского УФАС России на заседании провела осмотр Акта № 55-Р от 09.08.2012 г. «По результатам мониторинга соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе», который подтвердил, что реклама про акцию «Лето в подарках», размещенная на рекламной конструкции по адресу: г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9 (ТРЦ «Пирамида») размещена без указания источника информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения, что является нарушением положений статьи 9 ФЗ «О рекламе». В соответствии с указанной нормой, 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.

Установлено и материалами дела подтверждается, что ООО «ТРЦ «Пирамида» является рекламодателем и организатором рекламной акции «Лето в подарках» в данном случае.

Комиссия по рассмотрению данного дела обладает сведениями о том, что баннер на лицевом фасаде ТРЦ «Пирамида» (как и вся рекламная информация касательно рекламной акции «Лето в подарках») был демонтирован 20 августа 2012 года.

Согласно п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

На основании п. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе ст. 9 настоящего Федерального закона.

Реклама об акции «Лето в подарках», размещенная на рекламной конструкции по адресу: г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9 (ТРЦ «Пирамида») является ненадлежащей, поскольку нарушает требования ст. 9 ФЗ «О рекламе».

Комиссия приходит к выводу, что оснований для прекращения данного дела отсутствуют.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 37 – 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу об акции «Лето в подарках», размещенной на рекламной конструкции по адресу: г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9 (на лицевом фасаде ТРЦ «Пирамида»), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования статьи 9 Федерального закона «О рекламе».
2. В связи с отсутствием оснований не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.