

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 144/16

Резолютивная часть решения оглашена «17» марта 2017 г

Решение в полном объеме изготовлено «24» марта 2017 г.
Новосибирск

г.

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

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

члены Комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 144/16, по факту размещения в сентябре - октябре 2016г. на лестничном пролете станции Новосибирского метрополитена «Площадь Карла Маркса» рекламной информации, с признаками нарушения:

- п.2 ст. 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе): в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должен быть указан 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 присутствии:

заявителя – физическое лицо «...» (не явился, уведомлен надлежащим образом),

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «МИР» - <...> (Доверенность от 06.02.2017 г.),

- ООО «Пи Джей Новосибирск» - <...> (Доверенность от 17.06.2016 г.),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило заявление от физического лица (вх. № 4414э от 22.09.2016 г.) по факту размещения в сентябре - октябре 2016г. на лестничного пролета станции Новосибирского метрополитена «Площадь Карла Маркса» информации:

«Лучше ингредиенты, лучше пицца. Пицца «Папа Джонс» Выиграй путешествие в Таиланд с «Папа Джонс»* Пиццамайнер. Участвуй на сайте nskpromo.papajons.ru*- При заказе пиццы «Папа Джонс» на сумму не менее 1199 рублей, получи специальный купон с уникальным кодом, активируй его на сайте nskpromo.papajons.ru и участвуй в розыгрыше путевки в Таиланд. Акция

распространяется на все виды заказов и действует с 01 сентября по 31 октября 2016г. включительно. Подробности и условия акции уточняйте на сайтах nsk.papajons.ru и nskrpoto.papajons.ru. ООО «ПиДжейНовосибирск» 630009, г. Новосибирск, ул. Чаплыгина, 93 ИНН 5406734682 ОГРН 1135476002070».

Заявитель, указывает, что в рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения ст. 9 Закона о рекламе, поскольку отсутствуют сведения об источнике информации об организаторе мероприятия о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

По факту размещения рассматриваемой рекламной информации Новосибирским УФАС России в отношении ООО «МИР» и ООО «Пи Джей Новосибирск» проводились документарные внеплановые проверки.

В адрес ООО «МИР» направлен Акт № 46 от 14.11.2016 г. о наличии в действиях Общества нарушения законодательства о рекламе, в адрес ООО «Пи Джей Новосибирск» направлен Акт № 47 от 14.11.2016 г. о наличии в действиях Общества нарушения законодательства о рекламе.

Не согласившись с доводами Новосибирского УФАС России, ООО «Мир» были представлены возражения (вх. № 10494 от 25.11.2016 г.), в которых Общество, ссылаясь на п. 27 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального Закона «О рекламе» указало, что нормы ст.9 Закона о рекламе обязывают рекламоателя сообщать не саму информацию об организаторе стимулирующего мероприятия и так далее, а источник этой информации (например, адрес интернет-сайта, номер телефона, по которому можно получить информацию). Кроме того, нормы упомянутой статьи 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.

По мнению Общества, в тексте рассматриваемой рекламы, речь идет о стимулирующем мероприятии и центральное место занимает именно информация о том, что это мероприятие проводится на сайте - «уточняйте на сайтах nsk.papajons.ru и nskrpoto.papajons.ru», т.е. только на указанном сайте ни в каком другом месте, следовательно, указав адрес сайта рекламодаатель тем самым указал источник, где можно получить всю необходимую информацию о мероприятии.

Общество ссылается на п.28 Постановления Пленума ВАС РФ, которым предусмотрено, что рекламодаатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара, соблюдая при этом обязательные требования закона о рекламе. Оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями».

На основании изложенного, Общество полагает, что в данном случае и рекламодаатель, и рекламораспространитель добросовестно выполнили требования ст. 9 Закона о рекламе, довели до потребителя достоверную и полную информацию о проведении акции и розыгрыше призов.

ООО «Пи Джей Новосибирск» не согласившись с позицией Новосибирского УФАС России, представило возражения на Акт проверки (вх. № 10661 от 01.12.216 г.), согласно которым Общество действовало исключительно в рамках закона, не нарушив положений ст. 9 Закона о рекламе, т.к. реклама стимулирующих мероприятий должна содержать источник информации. В данном случае, ООО «Пи Джей Новосибирск» в качестве источника информации указан сайт «nskpromo.paraajohns.ru», на котором участники имеют возможность получить всю информацию и непосредственно принять участие в мероприятии.

В подтверждение своей позиции Общество ссылается на положение п. 27 Постановления Пленума ВАС от 08.10.2012г. №58. Таким образом, Общество полагает, что указание в рекламе на возможность получения необходимой информации о мероприятии из другого источника (в данном случае на Интернет-сайте) свидетельствует о соблюдении требований законодательства.

По мнению Общества, в Акте проверки №47 не имеется ссылка на доказательства, подтверждающих факт размещения ненадлежащей рекламы, а также невозможность получения необходимой информации из источника, указанного в рекламе.

Новосибирское УФАС России, не согласившись с доводами ООО «Пи Джей Новосибирск» и ООО «МИР», возбуждало настоящее дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно 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.

Таким образом, рассматриваемая информация в полной мере обладает всеми признаками понятия «реклама», указанными в Законе.

Объектом рекламирования, согласно п.2 ст. 3 Закона о рекламе, является 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.

В данном случае объектом рекламирования является стимулирующее мероприятие, условием участия в котором является приобретение пиццы «Папа Джонс», проводимое на определенных условиях.

В соответствии с п.2 ст. 9 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), должен быть указан 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 отсутствует указание информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или

выигрышей по результатам такого мероприятия, месте и порядке их получения. По мнению Новосибирского УФАС России, формулировка: «Подробности и условия акции уточняйте на сайтах nsk.parajons.ru и nskpromo.parajons.ru» такую информацию до потребителя рекламы не доводит.

ООО «МИР» по запросу Новосибирского УФАС России представлены документы, в том числе: Договор № М1025 от 23.12.2014 г., Приложения № 9 к указанному договору от 23.12.2014 г., заключенный с рекламодателем - ООО «Пи Джей Новосибирск», Акты № М25/9-1 от 30.09.2016 г., № М25/9-1П от 30.09.2016 г., платежные документы, согласованный сторонами макет рассматриваемой рекламы.

17.03.2017 г. представителем ООО «МИР» была изложена позиция, ранее представленная в Возражениях на Акт проверки Новосибирского УФАС России.

Представитель ООО «Пи Джей Новосибирск» не согласилась с наличием нарушения, озвучила отзыв, в котором указывалось следующее.

Определением о возбуждении дела №144/16, вынесенное Новосибирским УФАС России, является незаконным, поскольку было вынесено с нарушением п. 13 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508), в соответствии с которым в заявлении, поданном в антимонопольный орган, должны содержаться: наименование и место нахождения заявителя - юридического лица (фамилия, имя, отчество и место жительства заявителя - физического лица).

Так же, п. 3 ст. 10 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (далее - Закон № 294-ФЗ), указано что обращения и заявления, не позволяющие установить лицо, обратившееся в орган государственного контроля (надзора), не могут служить основанием для проведения внеплановой проверки.

В п. 3.4. Закона № 294-ФЗ указывается, что по решению руководителя, заместителя руководителя органа государственного контроля (надзора), органа муниципального контроля предварительная проверка, внеплановая проверка прекращаются, если после начала соответствующей проверки выявлена анонимность обращения или заявления, явившихся поводом для ее организации, либо установлены заведомо недостоверные сведения, содержащиеся в обращении или заявлении.

Представитель Общества, ранее ознакомившись с материалами дела, указывает, что заявление в антимонопольный орган направлено анонимным пользователем. Данный факт, по мнению Общества, подтверждается документами, направленными в адрес ООО «Пи Джей Новосибирск» Новосибирским УФАС России, в которых заявителем указано физическое лицо без указания фамилии, имени, отчества, адреса места жительства: Акт проверки №47 от 14.11.2016г., Определение от 28.12.2016г. о возбуждении дела №144/16 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

С учетом указанных норм, представитель Общества просит признать

незаконным Определением о возбуждении дела № 144/16 Новосибирского УФАС России от 28.12.2016 г., прекратить производство по настоящему делу и прекратить участие ООО «Пи Джей Новосибирск» в рассмотрении данного дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев представленные материалы и пояснения, не может согласиться с позицией ООО «Пи Джей Новосибирск» и ООО «МИР» в связи со следующим.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закон от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ "О персональных данных" (далее – Закон № 152-ФЗ), персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

В силу ст. 7 Закона № 152-ФЗ, операторы и иные лица, получившие доступ к персональным данным, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять персональные данные без согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Согласно ч. 1 ст. 35 Закона о рекламе, сведения, составляющие коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну и полученные антимонопольным органом при осуществлении своих полномочий, не подлежат разглашению, за исключением предусмотренных федеральным законом случаев.

Поскольку заявителем не давалось согласие на раскрытие своих персональных данных третьим лицам, Новосибирским УФАС России данная информация была скрыта от ООО «Пи Джей Новосибирск» и ООО «МИР», в связи с чем внеплановая документарная проверка проведена с учетом требований законодательства. Основания для отмены Акта проверки, а также Определения о возбуждении дела № 144/16 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе отсутствуют.

Выводы антимонопольного органа о наличии нарушения в действиях ООО «Пи Джей Новосибирск» и ООО «МИР» при размещении рассматриваемой рекламы, подтверждаются судебной практикой, из которой следует, что реклама стимулирующего мероприятия должна сообщать об источнике (организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения), путем прямого указания на информацию, сообщаемую данным источником (Постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 04.08.2014 г. по делу №А40-164508/13-153-1543; Постановление Федерального арбитражного суда Центрального округа от 12.11.2008 г. по делу №А36-1500/2008, Определением Высшего Арбитражного суда РФ от 24.12.2008 г. по делу № 16698/08). Следовательно, формулировка «Подробности и условия акции уточняйте на сайтах nsk.paraajons.ru и nskpromo.paraajons.ru» такую информацию до потребителя не доводит.

Таким образом, рассматриваемая реклама не соответствует требованиям п.2 ст.9 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ст. 9 Закона о рекламе, в

соответствии со ст.38 Закона, несет рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии со ст.3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, рекламодателем - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Следовательно, рекламодателем является ООО «МИР» (ИНН 5406780640, юридический адрес: 630123, г. Новосибирск, Красный пр-т, д.232/1), рекламодателем - ООО «Пи Джей Новосибирск» (ОГРН 1135476002870 дата внесения записи 04.01.2013 г., ИНН 5406734682, юридический адрес: ул. Чаплыгина, дом 93, г. Новосибирск, 630099).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей сторон Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «МИР» (ИНН 5406780640, юридический адрес: 630123, г. Новосибирск, Красный пр-т, д.232/1) и ООО «Пи Джей Новосибирск» (ОГРН 1135476002870 дата внесения записи 04.01.2013 г., ИНН 5406734682, юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Депутатская, дом 46, оф. 1094) нарушившими требования:

- п.2 ст. 9 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), должен быть указан источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения,

а информацию, размещенную в сентябре - октябре 2016г. на станции Новосибирского метрополитена «Площадь Карла Маркса» следующего содержания:

«Лучше ингредиенты, лучше пицца. Пицца «Папа Джонс» Выиграй путешествие в Таиланд с «Папа Джонс»* Пиццамайнер. Участвуй на сайте nskpromo.papajons.ru*- При заказе пиццы «Папа Джонс» на сумму не менее 1199 рублей, получи специальный купон с уникальным кодом, активируй его на сайте nskpromo.papajons.ru и участвуй в розыгрыше путевки в Таиланд. Акция распространяется на все виды заказов и действует с 01 сентября по 31 октября 2016г. включительно. Подробности и условия акции уточняйте на сайтах nsk.papajons.ru и nskpromo.papajons.ru. ООО «ПиДжейНовосибирск» 630009, г. Новосибирск, ул. Чаплыгина, 93 ИНН 5406734682 ОГРН 1135476002070»,

ненадлежащей рекламой.

2. Выдать ООО «МИР» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Выдать ООО «Пи Джей Новосибирск» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ №01-144/16

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

24 марта 2017 г.

г.

Новосибирск

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

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

члены Комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 24 марта 2017 г. по делу № 144/16 о признании ненадлежащей рекламы, размещенной в сентябре - октябре 2016г. на станции Новосибирского метрополитена «Площадь Карла Маркса», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закона о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «МИР» (ИНН 5406780640, юридический адрес: 630123, г. Новосибирск, Красный пр-т, д.232/1) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением требований:

- п.2 ст. 9 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),

должен быть указан 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 том числе рекламу, следующего содержания:

«Лучше ингредиенты, лучше пицца. Пицца «Папа Джонс» Выиграй путешествие в Таиланд с «Папа Джонс»* Пиццамайнер. Участвуй на сайте nskpromo.papajons.ru*- При заказе пиццы «Папа Джонс» на сумму не менее 1199 рублей, получи специальный купон с уникальным кодом, активируй его на сайте nskpromo.papajons.ru и участвуй в розыгрыше путевки в Таиланд. Акция распространяется на все виды заказов и действует с 01 сентября по 31 октября 2016г. включительно. Подробности и условия акции уточняйте на сайтах nsk.papajons.ru и nskpromo.papajons.ru. ООО «ПиДжейНовосибирск» 630009, г. Новосибирск, ул. Чаплыгина, 93 ИНН 5406734682 ОГРН 1135476002070».

2. ООО «МИР» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 20 апреля 2017 г.