

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «31» июля 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено «01» сентября 2015 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 – А.В. Дерманца, К.С. Сучковой,

рассмотрев дело № 3-9-103/77-15 по признакам нарушения, ООО «АПТЕКА А.В.Е», ЗАО «Аргументы и факты» статьи 9 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38 ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав», при отсутствии указания на сроки проведения мероприятия, указания на источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения,

в отсутствие представителей ООО «АПТЕКА А.В.Е», ЗАО «Аргументы и факты» (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-9-103/77-15 возбуждено на основании заявления физического лица (вх. № 2108 от 27.01.2015) относительно распространения на странице 24 в газете «Аргументы и факты. Здоровье» № 52 (1030) от 25.12.2014 рекламы стимулирующего мероприятия «Аптека Горздрав».

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «АПТЕКА А.В.Е» (115093, г. Москва, ул. Большая Серпуховская, д. 44, оф. 19) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 19.04.2011 за основным государственным регистрационным номером 1117746309526.

ЗАО «Аргументы и факты» (101000, г. Москва, ул. Мясницкая, д. 42) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 26.11.2002 за основным

государственным регистрационным номером 1027700459379.

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.

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 соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе, товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Страница 24 газеты «Аргументы и факты. Здоровье» № 52 (1030) от 25.12.2014 содержит сведения, индивидуализирующие ООО «АПТЕКА-А.В.Е»: коммерческое обозначение (аптека «ГОРЗДРАВ»), адрес сайта в сети, номер телефона, а также информацию о проводимом мероприятии «25 плюсов Горздрав»: *«Призы! Сделайте шаг к своей квартире! ГОРЗДРАВ гарантирует: при покупке вы экономите деньги+получаете шанс на новую КВАРТИРУ+шанс на другие ценные призы!»*.

Исходя из содержания и способа размещения, Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемые сведения направлены на привлечение внимания потребителей к мероприятию «25 плюсов Горздрав», проводимому ООО «АПТЕКА А.В.Е».

Информация размещалась в периодическом печатном издании «Аргументы и факты. Здоровье», а следовательно, сведения были распространены широкому заранее неопределенному кругу лиц.

При этом, 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.

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация содержит объект рекламирования (стимулирующее мероприятие «25 плюсов Горздрав», проводимое ООО «АПТЕКА-А.В.Е»), распространялась неопределенному кругу лиц и, исходя из содержания, направлена на привлечение внимания потребителей к объектам рекламирования, а следовательно, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Данный вывод Комиссии Московского УФАС России в полной мере подтверждается пометкой реклама, размещенной на рассматриваемых материалах, сторонами по делу не оспаривается.

Под стимулирующим мероприятием, в соответствии со статьей 9 Закона о рекламе, понимается конкурс, игра или иное подобное мероприятие, условием участия в которых является приобретение определенного товара.

Согласно пункту 4.1.2 Правил проведения акции «25 плюсов Горздрав» (далее — Правила), участниками акции являются лица выполнившие требования, установленные Правилами.

Согласно пункту 6.1.1 Правил, участник должен осуществить покупку товара, участвующего в акции.

Согласно пункту 7.1.2 Правил, по итогам акции определяется один призер, получатель главного приза акции — сертификата на квартиру стоимостью не ниже 4 500 000 руб., расположенную в пределах г. Москвы.

Таким образом, обязательным условием участия в акции «25 плюсов Горздрав» является приобретение товара в аптеках «Горздрав», а следовательно указанная акция является стимулирующим мероприятием в понимании статьи 9 Закона о рекламе.

Согласно пункту 2 статье 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), должны быть указаны: источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Согласно пункту 27 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», статья 9 Закона о рекламе обязывают рекламодателя 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).

При этом исходя из диспозиции статьи 9 Закона о рекламе, реклама стимулирующего мероприятия должна сообщать об источнике каждого из данных условий и правил путем прямого указания на информацию, сообщаемую данным источником. То есть потребитель рекламы должен быть уведомлен о конкретной информации, которую он может получить обратившись к источнику.

Таким образом, при рекламе стимулирующего мероприятия и наличии соответствующей информации на определенном сайте в сети «Интернет» должно быть указано следующее: *«информация об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения — на сайте <http://...>».*

Само по себе указание адреса сайта в сети «Интернет», а также использование в рекламе формулировки *«Подробности на сайте*

ГОРЗДРАВ.рф» не может быть признано допустимым указанием на источник информации об организаторе стимулирующего мероприятия, правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, так как данная формулировка не указана в качестве ссылки (источника) для получения информации о правилах проведения, а также сроках, месте и порядке получения выигрышей и подарков стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав».

При установлении наличия признаков нарушения статьи 9 Закона о рекламе, Комиссией Московского УФАС России исходит из того, что потребитель, воспринимая информацию, распространенную в рассматриваемой рекламе, должен однозначно понимать, что сайт в сети «Интернет» является источником сведений именно о стимулирующем мероприятии, а не источником информации о продукции, реализуемой под соответствующим брендом.

Положения статьи 9 Закона о рекламе направлены именно на устранение подобных сомнений у потребителя и ограждения их от недобросовестных действий хозяйствующих субъектов, связанных с сокрытием менее привлекательных сведений о проводимых стимулирующих мероприятиях.

Учитывая изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о ненадлежащем исполнении ООО «АПТЕКА А.В.Е», ЗАО «Аргументы и факты» требований пункта 2 статьи 9 Закона о рекламе при распространении рекламы стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав».

Кроме того, согласно пункту 1 статье 9 Закона о рекламе, в рекламе, стимулирующего, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия.

Необходимо отметить, что сроки проведения стимулирующего мероприятия, в отличии от иной информации о таком мероприятии должны быть указаны непосредственно в тексте самой рекламы.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что сведений о сроках проведения стимулирующего мероприятия в рекламе акции «25 плюсов Горздрав» отсутствуют.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России при размещении указанной рекламы установлен факт нарушения статьи 9 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Следовательно, реклама стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав», распространенная на странице 24 в газете «Аргументы и факты. Здоровье» № 52 (1030) от 25.12.2014, с нарушением статьи 9 Закона о рекламе, является ненадлежащей.

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

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

Установлено, что рассматриваемая реклама была распространена на основании договора № 1429/12 от 06.11.2012 (далее - Договор), заключенного между ООО «АПТЕКА А.В.Е», ЗАО «Аргументы и факты».

Согласно пункту 1 Договора, ЗАО «Аргументы и факты» обязуются оказать ООО «АПТЕКА А.В.Е» комплекс рекламных в порядке и на условиях, определяемых Договором и Приложением к нему.

Согласно пункту 2.1.1 Договора, ООО «АПТЕКА А.В.Е» обязуется предоставлять Техническое задание, а также утвержденный оригинал-макет.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что лицо определившим содержание рассматриваемой рекламы, а равно ее рекламодателем, является ООО «АПТЕКА А.В.Е», лицом осуществившим распространение указанной рекламы, а равно ее рекламодателем, является ЗАО «Аргументы и факты».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 9 Закона о рекламе, несет как рекламодатель так и рекламодатель.

Таким образом, в действиях ЗАО «Аргументы и факты», ООО «АПТЕКА А.В.Е» при распространении рекламы стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав» установлен факт нарушения статьи 9 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.

Решая вопрос о выдаче предписания сторонам по делу, Комиссия Московского УФАС России исходит из следующего.

Сторонами по делу не представлено документальных доказательств о прекращении действия либо расторжении договоров, 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 ЗАО «Аргументы и факты»,

ООО «АПТЕКА А.В.Е» предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Московского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу стимулирующего мероприятия «25 плюсов Горздрав», распространенную ЗАО «Аргументы и факты», ООО «АПТЕКА А.В.Е» на странице 24 газеты «Аргументы и факты. Здоровье» № 52 (1030) от 25.12.2014, ненадлежащей в связи с нарушением требований статьи 9 Закона о рекламе.
2. Выдать ЗАО «Аргументы и факты», ООО «АПТЕКА А.В.Е» предписания о прекращении нарушения законодательства о Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении 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.