

РЕШЕНИЕ

по делу № 014/05/7-537/2022 по признакам нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе

город Якутск
года

резольтивная часть оглашена 13 мая 2022

изготовлено в полном объеме 24 мая 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...> – председателя Комиссии;

<...> – члена Комиссии;

<...> – члена Комиссии,

в отсутствие заявителя: Управления Федеральной налоговой службы по Республике Саха (Якутия) (<...>), уведомленного надлежащим образом, заинтересованного лица: индивидуального предпринимателя <...> (<...>) уведомленного надлежащим образом,

при участии от лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) Национальная вещательная компания «Саха» (<...>8) представителя по доверенности №337 от 22.02.2022 <...>,

рассмотрев дело № 014/05/7-537/2022 по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) посредством сервиса web-видеоконференцсвязи «TrueConf» по адресу: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/9630533947>,

у с т а н о в и л а:

30.03.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) от Управления Федеральной налоговой службы по Республике Саха (Якутия) поступило заявление, содержащее информацию о наличии в действиях (бездействии) государственного бюджетного учреждения Республики Саха (Якутия) Национальная вещательная компания «Саха» (далее - ГБУ РС(Я) НВК «САХА») признаков нарушения пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе, путем

распространения на телеканале НВК «Саха» рекламы о проведении ИП <...> розыгрыша ценных призов и реализации лотерейных билетов «Дьол Туьулгэтэ», без получения на то решения Правительства Российской Федерации.

По результатам рассмотрения заявления и изучения дополнительно собранных сведений и документов установлено следующее.

В период с 09.04.2021 по 30.04.2021 в эфире республиканского телеканала НВК «Саха» распространялась реклама розыгрыша ценных призов «Дьол Туьулгэтэ» следующего содержания:

«Купи сертификат магазина <...> и прими участие в проекте «Дьол Туьулгэтэ» 30 апреля на телеканале НВК «Саха» проведем розыгрыш следующих супер призов: новый частный дом в Сатале, тойота камри, тойота филдер, 10 земельных участков в г. Якутске, кроме того 3 ГА на долине Туймаада, а также другие ценные призы! «Дьол Туьулгэтэ» в тоем доме!», и текстовая часть мелким шрифтом «Мероприятие проводится с 01.04.2021 по 30.04.2021, организатором мероприятия вступает ИП <...> (далее – организатор). Мероприятие проводится организатором в соответствии с правилами. С правилами проведения, количеством призов и результатами мероприятия можно ознакомиться в сети по адресу: www.jolykt.ru Мероприятие направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования. Мероприятие не является лотереей или иным мероприятием, основанным на риске.»

В период с 29.06.2021 по 23.07.2021 в эфире республиканского телеканала НВК «Саха» распространялась реклама розыгрыша ценных призов «Дьол Туьулгэтэ» следующего содержания:

«Приглашаем на проведение 9-й республиканской игры «Дьол Туьулгэтэ». Покупайте сувенирную продукцию «Дьол Туьулгэтэ» и прими участие в розыгрыше В этот раз разыгрываются: 9 автомобилей, сузуки альта, тойота витц, тойота аксио, тойота рактис, тойота ист, тойота премио, тойота виш. Спецприз - зарплата целый год, каждый месяц с неба без работы зарплата, а также другие ценные призы! «Дьол Туьулгэтэ» ждет вас. 24 июня в прямом эфире на телеканале НВК «Саха» не пропустите 9 «Дьол Туьулгэтэ»! «Дьол Туьулгэтэ» в тоем доме!» и текстовая часть мелким шрифтом «Мероприятие проводится с 15.06.2021 по 24.07.2021, организатором мероприятия вступает ИП <...> (далее – организатор). Мероприятие проводится организатором в соответствии с правилами. С правилами проведения, количеством призов и результатами мероприятия можно ознакомиться в сети по адресу: www.jolykt.com Мероприятие направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования. Мероприятие не является лотереей или иным мероприятием, основанным на риске. Инстаграм:<...>Тел.:<...>».

В период с 09.04.2021 по 30.04.2021 в эфире радио «Тэтим» распространялась реклама розыгрыша ценных призов «Дьол Туьулгэтэ» следующего содержания:

«Купи сертификат магазина <...> и прими участие в проекте «Дьол Туьулгэтэ» 30 апреля на телеканале НВК «Саха» проведем розыгрыш следующих супер призов: новый частный дом, тойота камри, тойота филдер, 10 земельных участков в г. Якутске, кроме того 3 ГА на долине Туймаада, а также другие ценные призы! «Дьол Туьулгэтэ» в тоем доме».

В период с 29.06.2021 по 23.07.2021 в эфире радио «Тэтим» распространялась реклама розыгрыша ценных призов «Дьол Туьулгэтэ» следующего содержания:

«24 июля в прямом эфире НВК-САХА состоится республиканский розыгрыш «Дьол Туьулгэтэ» в этот день буду разыграны супер призы: 9 автомобилей тойота и сузуки, один из основных призов зарплата целый год. Всего будет разыграно 50 ценных призов. В розыгрыше участвует сувенирная продукция, которую можно приобрести во всех торговых центрах Якутска и районах республики, телефон для справок <...>, инстаграм<...>».

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования - 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

Обозначенная выше информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Закона о рекламе, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к розыгрышу ценных призов «Дьол Туьулгэтэ».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

Из информации и документов (исх.№533/299 от 08.04.2022, вх.№2493э от 11.04.2022), представленных по запросу Якутского УФАС России ГБУ РС(Я) НВК «САХА» (ИНН <...>, ОГРН <...>, лицензия на осуществление телевизионного вещания серия ТВ №30076 от 26.12.2019 выдана Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций), договоров об оказании услуг размещения рекламы №143-Д21 от 07.04.2021, №259-Д21 от 30.06.2021 следует, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является индивидуальный предприниматель Борисов Семен Михайлович (ИНН <...> ОГРНИП <...>, адрес: <...>) (далее – ИП <...>, заказчик, рекламодатель).

Так, согласно условиям договора об оказании услуг размещения рекламы №143-Д21 от 07.04.2021 в период действия договора заказчик поручает, а исполнитель обязуется оказать заказчику рекламно-информационные услуги по размещению

рекламы в эфире республиканского телеканала НВК «Саха» и в эфире радио «Тэтим», согласно медиаплану, являющемуся неотъемлемой частью договора (с 09.04.2021 по 30.04.2021).

Согласно договору об оказании услуг размещения рекламы №259-Д21 от 30.06.2021 в период действия договора заказчик поручает, а исполнитель обязуется оказать заказчику рекламно-информационные услуги по размещению рекламы в эфире республиканского телеканала НВК «Саха» и в эфире радио «Тэтим», согласно медиаплану, являющемуся неотъемлемой частью договора (с 29.06.2021 по 23.07.2021).

Таким образом, в рассматриваемом случае ГБУ РС(Я) НВК «САХА» как лицо, осуществившее распространение рекламы, является рекламодателем.

В силу пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Федеральный закон от 11.11.2003 № 138-ФЗ «О лотереях» (далее - Закон о лотереях) определяет правовую основу государственного регулирования отношений, возникающих в области организации и проведения лотерей, в том числе виды и цели проведения лотерей, порядок их организации и проведения на территории Российской Федерации, устанавливает обязательные нормативы лотерей, порядок осуществления контроля за их организацией и проведением, а также ответственность лиц, участвующих в организации и проведении лотерей.

Согласно пункту 1 статьи 2 Закона о лотереях, лотерея - игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (организатор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи.

Пунктом 8 статьи 2 Закона о лотереях определено, что под проведением лотерей понимается осуществление мероприятий, включающих в себе заключение договоров (контрактов) с оператором лотереи, изготовителем лотерейных билетов, изготовителем лотерейного оборудования, программных продуктов и (или) иных необходимых для проведения лотереи договоров (контрактов), распространение лотерейных билетов, заключение договоров с участниками лотереи, розыгрыш призового фонда лотереи, экспертиза; выигрышных лотерейных билетов, выплату, передачу или предоставление выигрышей участника» лотереи.

Статьей 3 Закона о лотереях установлено, что виды лотереи, проводимой на территории Российской Федерации, определяются в зависимости от способа ее проведения и территории ее проведения (часть 1).

Лотерея в зависимости от способа ее проведения подразделяется на тиражную и бестиражную.

Тиражная лотерея - лотерея, в которой розыгрыш призового фонда лотереи между всеми участниками лотереи проводится одновременно после распространения лотерейных билетов, лотерейных квитанций, электронных лотерейных билетов.

Проведение такой лотереи может включать в себя отдельные тиражи. Проведение такой лотереи может включать в себя отдельные тиражи.

Для определения выигравшей лотерейной комбинации (выигравших лотерейных комбинаций) при проведении розыгрыша призового фонда тиражной лотереи не допускается использование одновременно более одной единицы лотерейного оборудования.

Бестиражная лотерея – лотерея, в которой информация, позволяющая определить выигрыши, закладывается в лотерейные билеты, электронные лотерейные билеты на стадии их изготовления (создания). При проведении бестиражной лотереи участник лотереи непосредственно после внесения платы за участие в лотерею, получения лотерейного билета, электронного лотерейного билета и выявления нанесенных на лотерейный билет скрытых надписей, рисунков, чисел или символов узнает о наличии и размере выигрыша или о его отсутствии (часть 2).

Лотерея в зависимости от территории ее проведения подразделяется на международную и всероссийскую государственную.

Международная лотерея – лотерея, которая проводится на территориях двух и более государств, включая территорию Российской Федерации, на основании международного договора Российской Федерации.

Всероссийская государственная лотерея – лотерея, которая проводится на всей территории Российской Федерации (часть 4).

Принимая во внимание изложенные выше нормы, предоставленные сведения и документы, в том числе решения Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 05.08.2021 по делу №А58-4174/2021 и от 03.03.2022 по делу №А58-8622/2021 вступившие в законную силу о привлечении ИП <...>к административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.27 Кодекса РФ об административных правонарушениях, по факту проведения 24.07.2021 с 19.00 до 21.00 ч. и 30.04.2021 с 21.00 до 23.00 ч. в прямом эфире на ТВ канале «НБК Саха» розыгрыша призов «Дьол Туьулгэтэ», путем проведения лотереи без решения Правительства Российской Федерации о ее проведении, либо без заключения контракта с организатором лотереи на проведение лотереи, либо после истечения установленного срока проведения лотереи, либо распространение (реализация, выдача) лотерейных билетов, лотерейных квитанций или электронных лотерейных билетов или прием лотерейных ставок среди участников лотереи без заключения договора в соответствии с законодательством о лотереях, Якутское УФАС России приходит к выводу о распространении ГБУ РС(Я) НБК «САХА» в период с 09.04.2021 по 30.04.2021 и с 29.06.2021 по 23.07.2021 в эфире республиканского телеканала НБК «Саха» и в эфире радио «Тэтим» рекламы именно лотереи «Дьол Туьулгэтэ».

В соответствии со статьей 4 Закона о лотереях осуществляемое Российской Федерацией государственное регулирование отношений, возникающих в области организации лотерей и проведения лотерей, включает в себя: принятие Правительством Российской Федерации решений о проведении лотерей; издание в установленном порядке нормативных правовых актов, регулирующих организацию лотерей и проведение лотерей; ведение единого реестра лотерейных терминалов; осуществление федерального государственного надзора за проведением лотерей; установление форм и сроков представления отчетности

о лотереях; установление обязательных нормативов лотереи.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о лотереях организаторами лотерей на основании решения Правительства Российской Федерации являются: 1) федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке и реализации государственной политики и нормативному правовому регулированию в сфере физической культуры и спорта; 2) федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке государственной политики и нормативному правовому регулированию в сфере бюджетной деятельности.

Порядок представления федеральными органами исполнительной власти, указанными в части 1 настоящей статьи, документов, на основании которых принимается решение о проведении лотереи, определяется Правительством Российской Федерации (часть 1.1 статьи 13 Закона о лотереях).

Срок проведения лотереи составляет пятнадцать лет с возможностью его продления Правительством Российской Федерации по инициативе организатора лотереи в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Началом проведения лотереи считается дата принятия решения Правительством Российской Федерации о проведении лотереи (часть 2 статьи 13 Закона о лотереях).

Таким образом, нормами статьи 13 Закона о лотереях установлен порядок организации и проведения лотереи, согласно которым у ИП <...> существовала обязанность на получение разрешения на проведение лотереи.

Между тем, из материалов рассмотрения заявления следует, что реклама о проведении ИП <...> розыгрыша ценных призов и реализации лотерейных билетов «Дьол Туьулгэтэ», распространялась без получения на то решения Правительства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных в том числе статьей 7 Закона о рекламе.

При рассмотрении дела представитель ГБУ РС(Я) НВК «САХА» с вменяемым нарушением не согласился, и пояснил, что у ГБУ РС(Я) НВК «САХА» отсутствовали правовые основания считать рекламу розыгрыша призов «Дьол Туьулгэтэ» лотереей и требовать наличия разрешительных документов у рекламодателя, поскольку реклама содержала текстовую информацию «Мероприятие не несет за собой финансовых рисков для участников, не является лотереей»; из содержания рекламы исходило, что участники приобретают сувенирную продукцию и купоны по которым в последующем будет произведен розыгрыш и согласно статье 9 Закона о рекламе допускается реклама стимулирующих мероприятий.

При этом, представитель ГБУ РС(Я) НВК «САХА» отметил, что в случае квалификации рекламы розыгрыша призов «Дьол Туьулгэтэ» - лотереей ГБУ РС(Я) НВК «САХА» затребовало бы у рекламодателя разрешительные документы на проведение лотереи.

Согласно статье 9 Закона о рекламе 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.

Для признания рекламы стимулирующим мероприятием необходимо установить такой признак как выполнение его участником обязательного условия - приобретения определенного товара. Установление обществом скидок на товары при выполнении иного условия (не связанного с приобретением определенного товара) не подпадает под понятие стимулирующих мероприятий, требования к которым предъявляются статьей 9 Закона о рекламе.

Совокупное восприятие информации, распространенной с 09.04.2021 по 30.04.2021 в эфире республиканского телеканала НВК «Саха» и в эфире радио «Тэтим» дает основание полагать, **что данная реклама розыгрыша призов не привлекает внимания к стимулирующему мероприятию, поскольку** в качестве скидочного сертификата принято понимать документ, удостоверяющий право его держателя приобрести у лица, выпустившего сертификат, товары, работы или услуги на сумму, равную номинальной стоимости этого сертификата, а следовательно скидочный сертификат от магазина строительных и отделочных материалов «Евролайн» не является товаром, а служит удостоверяющим документом, дающим обладателю билета (участнику) право на участие в розыгрыше, на платной основе.

Кроме того, из содержания рекламы не следует, что организатором розыгрыша призов «Дьол Туьулгэтэ» является магазин строительных и отделочных материалов «Евролайн», напротив **реклама, имеет цели продвижения деятельности ИП <...> по проводимому** розыгрышу призов «Дьол Туьулгэтэ», направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно к розыгрышу призов (лотереи), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Из информации, распространенной в эфире республиканского телеканала НВК «Саха» и в эфире радио «Тэтим» с 29.06.2021 по 23.07.2021 также не следует, что **реклама розыгрыша призов «Дьол Туьулгэтэ» привлекает внимание к стимулирующему мероприятию, поскольку сувенирная продукция** не является товаром, а служит удостоверяющим документом, дающим обладателю билета (участнику) право на участие в розыгрыше, на платной основе.

Так, квалификация информации как рекламы либо иного рода информации зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных в такой информации, в связи с чем рекламой признается информация, позволяющая четко обозначить, индивидуализировать конкретный объект рекламирования. **Как указано выше, объектом рекламирования рассматриваемой рекламы является** розыгрыш призов «Дьол Туьулгэтэ», при этом из рекламного видеоролика, распространенной в эфире республиканского телеканала НВК «Саха» следует, что розыгрыш призов будет осуществлен по билетам (изображение билета с номером и корешком), вместе с тем реклама не содержит сути продвижения какого-либо

товара, не содержит информации о стоимости и местах продажи сувенирной продукции. Кроме того, реклама, распространенная с 29.06.2021 по 23.07.2021 в эфире радио «Тэтим» содержит слова «*В розыгрыше участвует сувенирная продукция*», услышав которые можно предположить, что сувенирная продукция является призом, который возможно выиграть и что явно свидетельствует о том, что **сувенирная продукция** не является товаром, а служит удостоверяющим документом, дающим обладателю билета (участнику) право на участие в розыгрыше (лотерее). Данные обстоятельства также подтверждаются решением Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 03.03.2022 по делу №А58-8622/2021 в котором судом отмечено, что предпринимателем фактически осуществлено распространение лотерейных билетов под видом сувенирного магнита за деньги, без предоставления товаров и услуг.

Согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании изложенного, а также принимая во внимание, что обстоятельства проведения ИП <...> именно лотереи установлены вступившими в законную силу судебными решениями Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 05.08.2021 по делу №А58-4174/2021 и от 03.03.2022 по делу №А58-8622/2021 и указанные обстоятельства в силу норм гражданского и арбитражного процесса имеют преюдициальное значение. Комиссия, изучив материалы дела, заслушав лицо, участвующее в деле пришла к выводу, что реклама розыгрыша призов «Дьол Туульгэтэ», путем проведения лотереи, распространенная ГБУ РС(Я) НВК «САХА» в период с 09.04.2021 по 30.04.2021 и с 29.06.2021 по 23.07.2021 в эфире республиканского телеканала НВК «Саха» и в эфире радио «Тэтим» без получения на то решения Правительства Российской Федерации, является ненадлежащей, нарушающей требования пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Нарушение ГБУ РС(Я) НВК «САХА» пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе подтверждается видеоматериалами, звукозаписями, договорами об оказании услуг размещения рекламы №143-Д21 от 07.04.2021, №259-Д21 от 30.06.2021, решением Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 05.08.2021 по делу №А58-4174/2021, решением Арбитражного суда Республики Саха (Якутия) от 03.03.2022 по делу №А58-8622/2021 и иными материалами настоящего дела.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922 при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Из материалов рассмотрения настоящего дела следует, что распространение рекламы розыгрыша призов «Дьол Туульгэтэ», путем проведения лотереи на дату вынесения решения не осуществляется.

Таким образом, основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе отсутствуют.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 статьи 14.3, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях – влечет наложение административного штрафа.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать ненадлежащей рекламу розыгрыша призов «Дьол Туьулгэтэ», путем проведения лотереи, распространенную с 09.04.2021 по 30.04.2021 и с 29.06.2021 по 23.07.2021 в эфире республиканского телеканала НВК «Саха», в эфире республиканского радио «Тэтим» без получения на то решения Правительства Российской Федерации, нарушающей требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушений требований законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с отсутствием оснований для его выдачи.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3 месяцев со дня его оглашения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>