

Постановление
об административном правонарушении

№ 08-05-16/22

07 сентября 2016 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-16/22 от 12.08.2016 возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «МегаСтрой» (ИНН 5190044443, ОГРН 1155190001823 от 13.02.2015г, почтовый адрес: ул. Транспортная, д. 6, г. Мурманск; юридический адрес: пр. Защитников Заполярья, д. 13, Мурманская обл. г. Кола , 184380),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее – Управление) обратилась гражданка <...> по вопросу распространения ненадлежащей рекламы магазина «Мегастрой».

Из обращения гражданки следует, что в г. Мурманске на ул. Транспортной, д.6 в течении года демонстрируется рекламный баннер следующего содержания: «Мегастрой. Бесплатная доставка». При покупке товара выясняется, что доставка не бесплатная, т.к. бесплатная доставка оформляется при покупке товара на 10 000 рублей. Всмотревшись в рекламный баннер покупательница различила(и то не сразу) очень мелкий текст, информирующий «*При покупке на сумму 10000рублей». Заявительница считает, что доведенная в таком виде информация нарушает её права как потребителя рекламы, в этой связи просит привлечь к ответственности лиц, нарушающих рекламное законодательство.

В соответствии с пунктами 2 и 3 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;

рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 5 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе) недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об условиях доставки, обмена, ремонта и обслуживания товара.

В силу пункта 7 статьи 5 закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В ходе выездной проверки 22 июня 2016 года Мурманским УФАС России выявлена на улице Транспортная, при въезде на прилегающую территорию магазина «Мегастрой» реклама в виде баннера, содержащую следующую информацию: «Мегастрой... Бесплатная доставка... *при покупке на сумму от 10000 (десяти) тысяч рублей».

Информация размещена на натяжном баннере размером приблизительно 3 на 4 метра. Реклама выполнена в ярких тонах оранжевого и красного цветов. Текст «Мегастрой. Бесплатная доставка» выполнен крупным шрифтом белого цвета на красном фоне (приблизительно 60 см). В тоже время слова «*при покупке на сумму от 10000 (десяти) тысяч рублей» выполнены мелким шрифтом чёрного цвета, расположен в правой части рекламы между двух слов «Бесплатная» и «доставка». Дисклеймер на рекламе не обозначен на тексте рекламы. Размер шрифта приблизительно 8 см.

Реклама расположена на противоположной стороне от входа в магазин вдали от пешеходной зоны. Реклама оснащена осветительными приборами.

Зафиксировано, что реклама с таким же исполнением и содержанием размещена на рекламной конструкции в виде крышной установки на здании магазина «Мегастрой».

Также зафиксирована реклама с таким же содержанием (текстовое исполнение), с отличающимся графическим исполнением: текст «Мегастрой. Бесплатная доставка» выполнен белым крупным шрифтом белого цвета на оранжевом фоне (приблизительно 60 см). Текст «*при покупке на сумму от 10000 рублей» в нижней части рекламы мелким шрифтом (приблизительно 8 см) на белом фоне. На рекламе изображён автомобиль (грузовой) с надписью на борте «Мегастрой».

Две рекламы расположены на территории магазина «Мегастрой», огороженной забором с пропускной шлагбаумной системой, а также видеонаблюдением.

На подъезде к территории магазина на близлежащих фонарных столбах расположены направления движения, выполненные в одном стиле с рекламой: использование оранжево-красных тонов с разделительной белой полосой и шрифтом белого цвета.

Акт осмотра рекламы составлен в присутствии понятого, реклама зафиксирована с помощью фотоаппарата. Фототаблица прилагается к акту.

Реклама: «Мегастрой... Бесплатная доставка... *при покупке на сумму от 10000 (десяти) тысяч рублей» содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве, предназначена для неопределенного круга лиц; формирует и поддерживает интерес к магазину «МегаСтрой», его товарам и услуге «Бесплатная доставка».

Объектами рекламирования являются:

-магазин «МегаСтрой»

-услуга «Бесплатная доставка».

Согласно учредительным документам общество с ограниченной ответственностью «МегаСтрой» (ИНН 5190044443, ОГРН 1155190001823 от 13.02.2015г, адрес местонахождения торговой организации: ул. Транспортная, д. 6, г. Мурманск; юридический адрес: пр. Защитников Заполярья, д. 13, Мурманская обл. г. Кола , 184380, учредителем и постоянно действующим директором является <...>) является коммерческой организацией осуществляющей розничную, оптовую торговлю непродовольственными товарами и комиссионными товарами, а также предоставляет имущество в аренду. Основной вид деятельности Общества розничная торговля скобяными изделиями, лакокрасочными материалами и материалами для остекления.

Общество осуществляет деятельность в г. Мурманске по ул. Транспортная, д.6, по договору аренды б/н от 20.03.2015 года, и занимает помещение площадью 4057,8 кв.м для размещения магазина строительных материалов и хозяйственных товаров. Общество в целях продвижения своей продукции и услуг заключило Договор комплексного оказания рекламных услуг 13/2 от 22.05.2015г с ООО «Промресурс», в том числе изготовление рекламной продукции по эскизам заказчика (п.1.1.3); оказание услуг по размещению наружной рекламы и рекламы на транспорте(п. 1.1.5); изготовление мобильных демонстрационных и выставочных стендов(п.1.1.8).

Пунктом 3.4 Договора предусмотрено, что заказчик гарантирует, что требования, предъявляемые им к рекламной продукции (работам, услугам) соответствуют требованиям действующего законодательства РФ.

Из объяснений ООО «Мегастрой» следует, что рекламные конструкции, на которых размещена спорная реклама не являются собственностью Общества, однако, рекламные материалы, размещенные на указанных конструкциях выполнены по заказу ООО «Мегастрой» и именно общество определило содержание рекламы, объект рекламирования и форму рекламоносителя.

Общество не смогло представить согласованный ООО «МегаСтрой» макет рекламы, дополнительное соглашение к договору № 13/2 от 22.05.2015 и акты выполненных работ к данному Договору в связи с утерей.

Вместе с тем, ООО «МегаСтрой» сообщило, что акция: «МегаСтрой. Бесплатная доставка» бессрочная и действует около года. Приказ Обществом на проведения акции не издавался, все условия изложены в рекламе.

Из пояснений следует, что Обществом предоставляется «Бесплатная доставка» любому покупателю, купившему товар в магазине «МегаСтрой» на сумму 10000

рублей по указанному покупателем адресу, иных условий акция не содержит.

ООО «МегаСтрой» полагает, что реклама не вводит потребителей в заблуждение в отношении предлагаемой услуги, поскольку условие о бесплатной доставке при покупке от 10000 рублей, присутствует на рекламном баннере. При этом баннер находится на уровне глаз, информация на баннере ничем не прикрывается, в том числе движущимися автомобилями и воспринимается нормально при обычных условиях, кроме того баннер снабжен осветительными приборами.

Общество акцентирует, что в нормах действующего рекламного законодательства не содержится требований к размеру шрифта текста на наружной рекламе или к занимаемой им площади. Общество считает, что не нарушало рекламное законодательство, так существенные условия акции в рекламе присутствуют.

ООО «МегаСтрой» не смогло пояснить, по какой причине используя для своей рекламы большие площади (примерно 12-18 кв.м), Общество использовало в десятки раз отличный от основного текста шрифт и цветовую гамму, информируя потребителей именно об условиях получения «Бесплатной доставки», при этом не обозначив дисклеймер.

Утверждение рекламодателя ООО «МегаСтрой» о том, что Закон о рекламе не содержит требований к размеру шрифта и реклама организации соответствует в полном объеме рекламному законодательству, не соответствует действительности, поскольку доведенная в таком виде информация не может формировать у потребителя правильное (неискаженное) представление о рекламируемом объекте.

Следует отметить, что существенная информация об услуге по доставке товаров магазина «МегаСтрой», выполнена шрифтом приблизительно 8 см и с дальнего расстояния напоминает прямую черную линию, проходящую под надписью «МЕГАСТРОЙ БЕСПЛАТНАЯ ДОСТАВКА», изображенных крупно на ярком красном фоне белыми буквами примерно 60 см и без дисклеймера.

Расставленный в рекламе акцент в виде крупно выделенной фразы: « МЕГАСТРОЙ БЕСПЛАТНАЯ ДОСТАВКА» создавали представление у потребителя о том, что любой товар, приобретенный в магазине МегаСтрой можно доставить бесплатно.

Только при близком рассмотрении, прочитав полный текст рекламы, потребитель смог осознать, что бесплатная доставка оказывается при условии приобретения товара в магазине МегаСтрой на сумму 10000 рублей.

Не случайно гражданка <...> обратилась в антимонопольный орган за восстановлением своих прав, как потребителя рекламы.

Потребитель рекламы не получил из наружной рекламы, размещенной 22.06.2016 в г. Мурманске, ул. Транспортная, д.6 важную для него информацию, которая была выполнена мелким не читаемым шрифтом.

Несмотря на формальное наличие в рекламе условий доставки, форма и способ представления сведений были таковы, что они не воспринимались потребителями и фактически в рекламе отсутствовали.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в

которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно пункту 5 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об условиях доставки.

Из анализа текста и способа его выполнения следует, что привлекательная информация о бесплатной доставке выполнена крупным шрифтом, мелким шрифтом указана существенная для потребителя информация – условия получения бесплатной доставки.

Информация доведена до потребителя ненадлежащим образом и вводит потребителя в заблуждение в отношении предлагаемой услуги, поскольку формальное присутствие в рекламе существенной информации, приведенной мелким нечитаемым шрифтом, не позволяет потребителю воспринимать эти сведения, тем самым искажает смысл рекламы.

Так как рассматриваемая реклама является наружной, следовательно, она предназначена для восприятия потребителями размещенной на ней информации (относительно быстрого и четкого осознания предлагаемой информации, а также ее понимания и уяснения без совершения действий, направленных на специальное, длительное сосредоточенное внимание).

Из пункта 28 постановления Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» следует, что если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования (часть 7 статьи 5 Закона о рекламе). При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Способ доведения до потребителей условий «бесплатной доставки» в рекламе должны быть такими, чтобы условия воспринимались обычным потребителем достаточно ясно и понятно, позволяющими ему при ознакомлении с текстом рекламы иметь возможность правильно и в полном объеме оценить приемлемость условий получения необходимой ему услуги. Доведение до всеобщего сведения неопределенного круга лиц существенной информации должно осуществляться способами и в форме, которые позволят каждому из круга неопределенных лиц воспринимать существенную информацию наравне с иными привлекательными для потребителей сведениями.

Формальное наличие в рекламе существенной информации при ненадлежащей форме ее представления не свидетельствует о соответствии рекламы требованиям законодательства о рекламе.

Наружная реклама ООО «МегаСтрой»: «Мегастрой... Бесплатная доставка... *при покупке на сумму от 10000 (десяти) тысяч рублей», размещённая 22.06.2016г. в городе Мурманске, на улице Транспортной д.6, признана ненадлежащей, не отвечающей требованиям пункта 5 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 5 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ несет рекламодатель – общество с ограниченной ответственностью «МегаСтрой» (ИНН 5190044443, ОГРН 1155190001823 от 13.02.2015г, почтовый адрес: ул. Транспортная, д. 6, г. Мурманск; юридический адрес: пр. Защитников Заполярья, д. 13, Мурманская обл. г. Кола , 184380).

Лицо, совершившее противоправные действия (субъект административного правонарушения) ООО «Мегастрой».

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, г. Мурманск, улица Транспортная, д.6.

Время совершения административного правонарушения: дата размещения рекламы - 22.06.2016.

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Доказательства Общества, подтверждающие отсутствие реальной возможности соблюдать требования действующего законодательства о рекламе с целью предотвращения совершения административного правонарушения, в материалах дела отсутствуют.

Вина общества с ограниченной ответственностью «МегаСтрой» заключается в том, что иницируя размещение рекламы, Общество не предприняло всех мер и разместило рекламу с нарушением пункта 5 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе, при этом имея условия для соблюдения требований Закона о рекламе.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу

полных сведений и условий приобретения и доставки товара.

Согласно статье 1 Закона о рекламе целями настоящего Федерального закона являются реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Соблюдение требования законодательства о рекламе направлено, прежде всего, на защищенность граждан, как одного из основных конституционных принципов, закрепленных в статье 2 Конституции Российской Федерации.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2 и 4.3 КоАП РФ не установлено.

Согласно части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

ООО «МегаСтрой» в течении 2015-2016 года не привлекалось к ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, т.е. впервые совершило нарушение рекламного законодательства.

Согласно Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного в сети Интернет <https://rmsp.nalog.ru/search.html>, ООО «МегаСтрой» (ИНН 5190044443, ОГРН 1155190001823 от 13.02.2015г. является малым предприятием.

С учётом приведённых обстоятельств, должностное лицо считает возможным, за впервые совершенное административное правонарушение, применение части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ в отношении субъекта малого предприятия ООО «МегаСтрой», т.е. заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и

культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ООО «МегаСтрой» уведомлено о рассмотрении дела надлежащим образом, ходатайств об отложении рассмотрения не поступало. На рассмотрении дела присутствовал представитель ООО «МегаСтрой» <...> по доверенности б/н от 13.11.2015, сроком действия по 31.12.2017г.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 2.1, пунктами 1, 2 статьи 3.4, части 1 статьи 4.1.1., 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным общество с ограниченной ответственностью «МегаСтрой» (ИНН 5190044443, ОГРН 1155190001823 от 13.02.2015г, почтовый адрес: ул. Транспортная, д. 6, г. Мурманск; юридический адрес: пр. Защитников Заполярья, д. 13, Мурманская обл. г. Кола, 184380) в совершении нарушения пункта 5 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административное наказание в виде административного штрафа, объявив ООО «МегаСтрой» предупреждение.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя управления Попова И.Н.