

РЕШЕНИЕ

по делу № 09-03-27-02/11-ВО

10 февраля 2009 года

г. Волгоград

Резолютивная часть решения объявлена 10 февраля 2009 года.

Решение в полном объеме изготовлено 19 февраля 2009 года.

Комиссия Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – Чупахина Анна Дмитриевна, заместитель руководителя Управления,

член Комиссии - Хилимов Сергей Анатольевич, старший государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

член Комиссии – Кащавцева Людмила Вадимовна, государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

рассмотрев дело № 09-03-27-02/11-ВО, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения рекламы лотереи «Юг Удачи» в печатном издании «Ваша газета» № 39 от 2.10.2008 г., № 40 от 9.10.2008 г.,

в присутствии:

- Меркулова Михаила Александровича (доверенность № 21 от 9.02.2009 г.), представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ЗАО «Все для Вас» (400131, г. Волгоград, ул. Пушкина, 14);

- Чкаловой Елены Павловны, представителя эксперта, - Комитет бюджетно-финансовой политики и казначейства администрации Волгоградской области (400131, г. Волгоград, ул. Порт-Саида, 7);

- ООО «Южный город» (400120, г. Волгоград, ул. Ростовская, 9А), в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, извещенное надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела (уведомление № 40000506982877 о вручении 26.01.2009 г. заказного письма), представителя для участия в рассмотрении дела не направило,

УСТАНОВИЛА:

20 января 2009 года Председателем Комиссии Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, А.Д. Чупахиной, по собственной инициативе возбуждено дело № 09-03-27-02/11-ВО по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в печатном издании «Ваша газета» № 39 от

2.10.2008 г., № 40 от 9.10.2008 г. рекламы «В киосках лотереи лотерея «Юг Удача». Обменяй 20 лотерейных билетов на автомобиль. Главный приз 500000 р. Организатор лотереи «Юг Удача» ООО «Южный город». Разрешение на проведение лотереи № Н334Б/2 от 24.03.2008 г., № Н334С/7. 8 937 705-71-83», содержащей признаки нарушения части 5 статьи 27 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.

Согласно объяснениям представителя ЗАО «Все для Вас», Меркулова М.А., Общество являлось рекламодателем рекламы. С фактом нарушения требований законодательства о рекламе ЗАО «Все для Вас» согласно. Сотруднику, ответственному за допущенное нарушение, в соответствии с приказом № 39 от 23.10.2008 г. вынесено замечание. Руководством Общества были проведены семинары по совершенствованию знаний сотрудников ФЗ «О рекламе». ЗАО «Все для Вас» считает, что допущенное нарушение является малозначительным, не является грубым, имело краткосрочный характер распространения, и нарушение было устранено в кратчайшие сроки. В настоящее время данная реклама в издании «Ваша газета» не публикуется.

Представитель Комитета бюджетно-финансовой политики и казначейства администрации Волгоградской области (далее – Комитет), Чкалова Е.П., по факту возбуждения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе пояснила, что Комитетом ООО «Южный город» были выданы разрешения на проведение стимулирующей лотереи «Удача» (государственный регистрационный номер лотереи Н334С/7 от 8.05.2008 г.) и негосударственной региональной бестиражной лотереи «Юг Удачи» (государственный регистрационный номер лотереи Н334Б/2 от 24.03.2008 г.). Разрешение на проведение лотереи «Юг Удача» ООО «Южный город» не выдавалось. ООО «Южный город» не обращалось в Комитет для внесения изменений в условия негосударственной региональной бестиражной лотереи «Юг Удачи». Между тем, Общество без согласования с Комитетом изменило наименование лотереи «Юг Удачи» на «Юг Удача», и указало несогласованное наименование лотереи на лотерейных билетах, реализуемых через лотерейные киоски г. Волгограда. Условия стимулирующей лотереи, содержащиеся в рекламе, не соответствуют условиям стимулирующей лотереи «Удача». ООО «Южный город» не обращалось в Комитет с уведомлением для получения разрешения на проведение данной стимулирующей лотереи.

Изучив имеющиеся материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам:

1. Старшим государственным инспектором отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Управления ФАС по Волгоградской области Хилимовым С.А. по собственной инициативе была проведена проверка рекламы, размещенной в печатном издании «Ваша газета» № 40 от 9.10.2008 г.

По результатам проверки установлено, что на стр. 3 газеты размещена реклама следующего содержания: «В киосках лотереи лотерея «Юг Удача». Обменяй 20 лотерейных билетов на автомобиль. Главный приз 500000 р. Организатор лотереи «Юг Удача» ООО «Южный город». Разрешение на проведение лотереи № Н334Б/2 от 24.03.2008 г., № Н334С/7. 8 937 705-71-83».

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. 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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

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;

объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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;

потребители рекламы - лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе являются:

- 1) негосударственная региональная бестиражная лотерея «Юг Удачи»;
- 2) стимулирующая лотерея, участниками которой являются потребители, купившие лотерейные билеты бестиражной лотереи «Юг Удачи».

Согласно ответу генерального директора ЗАО «Все для Вас» Меркулова А.Н. от 21.10.2008 г. № 800 на запрос о предоставлении информации данная реклама размещалась также в № 39 от 2.10.2008 г.

Рекламодателем обозначенной рекламы является ООО «Южный город» (400120, г. Волгоград, ул. Ростовская, 9А), рекламораспространителем - ЗАО «Все для Вас» (400131, г. Волгоград, ул. Пушкина, 14).

В соответствии со ст. 2 ФЗ «О лотереях» № 138-ФЗ от 11.11.2003 г. 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. Договор между организатором лотереи и участником лотереи заключается на добровольной основе и оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции, другого документа или иным предусмотренным условиями лотереи способом;

организатор лотереи - Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование или созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеющее место нахождения в Российской Федерации и получившее в соответствии с настоящим Федеральным законом право на проведение лотереи юридическое лицо. Организатор лотереи проводит лотерею непосредственно или через оператора лотереи посредством заключения с ним договора (контракта) и несет ответственность перед участниками лотереи за исполнение своих обязательств по договору (контракту).

Бестиражная лотерея - лотерея, в которой выигрышные лотерейные билеты определяются на стадии их изготовления, то есть до распространения среди участников лотереи. При проведении бестиражной лотереи участник такой лотереи может непосредственно после внесения платы за участие в лотерею и получения лотерейного билета определить, является его лотерейный билет выигрышным или нет (ст. 3 ФЗ «О лотереях»).

Разрешение на проведение лотереи выдается заявителю федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченным органом местного самоуправления на срок не более чем пять лет на основании заявления о предоставлении указанного разрешения (ст. 6 ФЗ «О лотереях»).

В соответствии с Постановлением Главы администрации Волгоградской области «О мерах по реализации Федерального закона от 11 ноября 2003 г. № 138-ФЗ «О лотереях» и методологии проведения лотерей на территории Волгоградской области» от 16 декабря 2005 года № 1294 Комитет бюджетно-финансовой политики и казначейства Администрации Волгоградской области является уполномоченным органом по вопросам регулирования отношений, возникающих в области организации региональных лотерей и их проведения на территории Волгоградской области, осуществляя, в том числе функции по выдаче разрешений и осуществления регистрации региональных лотерей, проводимых на территории Волгоградской области; рассмотрению уведомлений о проведении региональных стимулирующих лотерей, проводимых на территории Волгоградской области; ведению государственного реестра региональных лотерей.

Комитетом бюджетно-финансовой политики и казначейства Администрации Волгоградской области ООО «Южный город» было выдано разрешение № Н334Б/2 на проведение в г. Волгограде и Волгоградской области негосударственной региональной бестиражной лотереи «Юг Удачи» сроком на 5 лет на основании заявления от 21 февраля 2008 г.

Согласно Условиям проведения региональной негосударственной бестиражной лотереи «Юг Удачи», поданным ООО «Южный город» в Комитет бюджетно-финансовой политики и казначейства Администрации Волгоградской области для получения разрешения на проведение лотереи, лотерея «Юг Удачи» основана на том, что участник лотереи после внесения платы за участие в лотерею и получения лотерейного билета определяет, является ли его лотерейный билет выигрышным или нет. Размер выигрыша может составить: 10, 20, 30, 50, 100, 1000, 50000 рублей (сумма указана в билете).

Правила участия в розыгрыше позволяют участнику самостоятельно установить факт выигрыша или не выигрыша, и размер выигрыша лотерейного билета.

В случае выпадения выигрыша на лотерейный билет у его владельца возникает право на выигрыш, которое владелец выигравшего лотерейного билета реализует посредством предъявления этого лотерейного билета в пределах установленных сроков в объявленные места получения выигрышей для востребования выигрыша в денежной или имущественной форме его получения.

Выплата выигрышей до 1000 рублей производится Оператором лотереи моментально в момент приобретения билета, свыше 1000 рублей – в кассе Организатора лотереи в течение двух месяцев со дня предъявления лотерейного билета на экспертизу.

Выигрыши в лотерее «Юг Удачи» образуются исключительно в денежной форме.

Призовой фонд лотереи составляет 50 процентов суммарной стоимости лотерейных билетов данной лотереи. Количество выигрышей по каждой лотереи определяется Организатором лотереи.

В соответствии с ч. 5 ст. 27 ФЗ «О рекламе» реклама основанных на риске игр, пари должна содержать:

1) указание на сроки розыгрышей призов в процессе проведения основанных на риске игр, пари;

2) источник информации об организаторе основанных на риске игр, пари, о правилах их проведения, о призовом фонде таких игр, пари, о количестве призов или выигрышей, о сроках, месте и порядке получения призов или выигрышей.

В нарушение требований рекламного законодательства реклама лотереи «Юг Удачи» не содержит:

1) указание на сроки розыгрышей призов в процессе проведения основанных на риске игр, пари;

2) источник информации о правилах проведения лотереи, о призовом фонде, о количестве призов или выигрышей, о сроках, месте и порядке получения призов или выигрышей.

2. Кроме того, Комиссия пришла к выводу, что спорная реклама содержит также признаки нарушения п. 7 ст. 7 ФЗ «О рекламе».

Согласно ст. 8 ФЗ «О лотереях» условия лотереи утверждаются организатором лотереи. Условия лотереи включают в себя:

1) наименование лотереи;

2) указание на вид лотереи;

3) цели проведения лотереи (с указанием размера целевых отчислений, а также

конкретных мероприятий и объектов);

4) наименование организатора лотереи с указанием его юридического и почтового адресов, банковских реквизитов, идентификационного номера налогоплательщика и сведений об открытии счетов в кредитной организации;

5) указание на территорию, на которой проводится лотерея;

6) сроки проведения лотереи;

7) описание концепции лотереи;

8) организационно-технологическое описание лотереи;

9) права и обязанности участников лотереи;

10) порядок и сроки получения выигрышей, в том числе по истечении этих сроков, а также сроки проведения экспертизы выигрышных лотерейных билетов;

11) порядок информирования участников лотереи о правилах участия в лотерее и результатах розыгрыша призового фонда лотереи;

12) порядок изготовления и реализации лотерейных билетов (порядок определения и регистрации лотерейных ставок);

13) цены лотерейных билетов (размеры лотерейных ставок);

14) денежные эквиваленты выигрышей в натуре;

15) порядок формирования призового фонда лотереи, его размер и планируемую структуру распределения призового фонда лотереи в соответствии с размером выигрышей (в процентах от выручки от проведения лотереи);

16) порядок проведения розыгрыша призового фонда лотереи, алгоритм определения выигрышей.

Организатор лотереи вправе дополнять условия лотереи другой более полно раскрывающей технологию проведения лотереи информацией.

В случае, если необходимо внести изменения в условия лотереи, предусмотренные пунктами 1, 3, 4, 7, 12, 13 и 14 части 2 настоящей статьи, организатор лотереи обязан согласовать такие изменения с выдавшим разрешение на проведение лотереи федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченным органом местного самоуправления.

Для внесения изменений в условия лотереи, предусмотренные пунктами 2, 5, 6, 8, 9, 10, 11, 15 и 16 части 2 настоящей статьи, организатор лотереи обязан получить новое разрешение на проведение лотереи.

ООО «Южный город» не обращалось в Комитет для внесения изменений в условия негосударственной региональной бестиражной лотереи «Юг Удачи», следовательно, внесение изменений в наименование региональной негосударственной бестиражной лотереи «Юг Удачи» Комитетом бюджетно-финансовой политики и казначейства Администрации Волгоградской области не было согласовано.

В соответствии со ст. 7 ФЗ «О лотереях» право на проведение стимулирующей лотереи возникает в случае, если в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации, уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченный орган местного самоуправления направлено уведомление о проведении стимулирующей лотереи в порядке, предусмотренном настоящей статьей.

Уведомление о проведении стимулирующей лотереи должно содержать указание на срок, способ, территорию ее проведения и организатора такой лотереи, а также наименование товара (услуги), с реализацией которого непосредственно связано проведение стимулирующей лотереи. К уведомлению прилагаются следующие документы:

- 1) условия стимулирующей лотереи;
- 2) описание способа информирования участников стимулирующей лотереи о сроках проведения стимулирующей лотереи и ее условиях;
- 3) описание признаков или свойств товара (услуги), позволяющих установить взаимосвязь такого товара (услуги) и проводимой стимулирующей лотереи;
- 4) описание способа заключения договора между организатором стимулирующей лотереи и ее участником;
- 5) описание способа информирования участников стимулирующей лотереи о досрочном прекращении ее проведения;
- 6) засвидетельствованные в нотариальном порядке копии учредительных документов организатора стимулирующей лотереи;
- 7) порядок хранения невостребованных выигрышей и порядок их востребования по истечении сроков получения выигрышей.

Условия стимулирующей лотереи утверждаются организатором стимулирующей лотереи (ст. 9 ФЗ «О лотереях»).

Условия стимулирующей лотереи включают в себя:

- 1) наименование стимулирующей лотереи, если оно имеется;
- 2) указание на способ проведения стимулирующей лотереи и территорию ее проведения;
- 3) наименование организатора стимулирующей лотереи с указанием его

юридического и почтового адресов, банковских реквизитов, идентификационного номера налогоплательщика и сведений об открытии счетов в кредитной организации;

4) сроки проведения стимулирующей лотереи;

5) права и обязанности участников стимулирующей лотереи;

6) порядок проведения розыгрыша призового фонда стимулирующей лотереи, алгоритм определения выигрышей;

7) порядок и сроки получения выигрышей;

8) порядок информирования участников стимулирующей лотереи об условиях этой лотереи.

Согласно условиям стимулирующей лотереи «Удача», участие в ней могут принять лица, купившие безвыигрышные билеты «Юг Удачи» с 1 мая 2008 года по 30 апреля 2009 года. Стимулирующая лотерея включает в себя:

1. По предъявлению безвыигрышных лотерейных билетов «Юг Удачи», в зависимости от количества предъявленных билетов, выдаются игрушки различной номинальной стоимостью.

2. Розыгрыш «Дня рождения» 15 числа каждого месяца (при предъявлении 3-х билетов).

3. Розыгрыш 30 000 (тридцати тысяч) рублей 15 числа каждого месяца (при предъявлении 5-ти лотерейных билетов).

4. Розыгрыш 50 000 (пятидесяти тысяч) рублей 30 числа каждого месяца (при предъявлении 10-ти лотерейных билетов).

5. Приз 30 000 (тридцать тысяч) рублей разыгрывается между участниками, собравшими 10 джокеров (участников не менее 30 человек).

6. Розыгрыш слова – приз в 100 000 (сто тысяч) рублей 30 числа каждого месяца.

Розыгрыш игрушек проводится ежедневно в местах реализации лотерейных билетов «Юг Удачи». Розыгрыш денежных сумм проводится 15 и 30 числа каждого месяца с 1.05.2008 г. по 30.04.2009 г. Победители стимулирующей лотереи определяются при помощи лототрона путем случайного выбора пачки безвыигрышных билетов, предъявленных ранее лицом, собравшим безвыигрышные билеты и указавшим вариант розыгрыша, фамилию и номер контактного телефона.

О проведении стимулирующей лотереи «Удача» Комитетом бюджетно-финансовой политики и казначейства Администрации Волгоградской области внесена запись в государственный реестр региональных стимулирующих лотерей (регистрационный номер лотереи Н334С/7 от 8.05.2008 г.).

ООО «Южный город» не получало право на проведение стимулирующей лотереи,

условия которой содержатся в спорной рекламе.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит также признаки нарушения п. 7 ст. 7 ФЗ «О рекламе», не допускающей рекламу товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений, поскольку:

1) ООО «Южный город» не согласовало с уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации (Комитетом бюджетно-финансовой политики и казначейства Администрации Волгоградской области), выдавшим разрешение на проведение негосударственной региональной бестиражной лотереи «Юг Удачи», внесение изменений в наименование данной лотереи;

2) ООО «Южный город» не имеет право на проведение рекламируемой стимулирующей лотереи, так как не обращалось в Комитет с уведомлением для получения разрешения на проведение данной стимулирующей лотереи.

В соответствии с пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

ЗАО «Все для Вас» (рекламораспространитель спорной рекламы) на заседании Комиссии представило доказательства добровольного устранения совершенного нарушения.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных п. 7 ст. 7 и ч. 5 ст. 27 настоящего Федерального закона, несут и рекламодаделец, и рекламораспространитель.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «В киосках лотереи лотерея «Юг Удача». Обмен 20 лотерейных билетов на автомобиль. Главный приз 500000 р. Организатор лотереи «Юг Удача» ООО «Южный город». Разрешение на проведение лотереи № Н334Б/2 от 24.03.2008 г., № Н334С/7. 8 937 705-71-83», размещенную в печатном издании «Ваша газета» № 39 от 2.10.2008 г., № 40 от 9.10.2008 г., поскольку в ней нарушены требования пункта 7 части 7 и части 5 статьи 27 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.

2. Выдать ООО «Южный город» (400120, г. Волгоград, ул. Ростовская, 9А) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Не выдавать ЗАО «Все для Вас» (400131, г. Волгоград, ул. Пушкина, 14) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе в связи с добровольным прекращением распространения ненадлежащей рекламы.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления ФАС по Волгоградской области для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ в отношении рекламодача ненадлежащей рекламы - ООО «Южный город» (400120, г. Волгоград, ул. Ростовская, 9А).
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления ФАС по Волгоградской области для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ в отношении рекламораспространителя ненадлежащей рекламы - ЗАО «Все для Вас» (400131, г. Волгоград, ул. Пушкина, 14).