

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №75

Резолютивная часть решения оглашена «08» ноября 2013г.

Решение изготовлено в полном объеме «11» ноября 2013г.
Новосибирск

г.

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

председатель Комиссии: Т. В. Лопаткина - заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова - главный специалист-эксперт отдела рекламы;

И. В. Волохина - главный специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело №75 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Сибирские сети» (ИНН 5404227535) законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении в подъездах жилых домов в июле-августе 2013г. листовок, в том числе содержащих предложение услуги: «Интернет без проводов за 399 руб/мес» с признаками нарушения ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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 присутствии представителей: заявителя - <...>, не явился, извещен о месте и времени рассмотрения дела надлежаще, лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - Общества с ограниченной ответственностью «Сибирские сети» (ИНН -5404227535, ОГРН 1045401493950, дата внесения записи 21.05.2004г., юридический адрес: 630091, г. Новосибирск, ул. Красный Проспект, 77),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило заявление гражданина ... (входящий №2272э от 26.08.2013г.) по факту наличия признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») при распространении в подъездах жилых домов в июле-августе 2013г. листовок, в том числе содержащих предложение услуги: «Интернет без проводов за 399 руб/мес».

В соответствии со ст.33 ФЗ «О рекламе», в полномочия антимонопольного органа входит государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждение, выявление и пресечение нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе; возбуждение и рассмотрение дел по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Новосибирским УФАС России проведена проверка, в результате которой установлено следующее.

Как следует из заявления, в подъезде дома по адресу: г. Новосибирск, ул. Богдана Хмельницкого, д.35, распространялись листовки следующего содержания: «Интернет с проводами? Интернет без проводов за 399руб/мес бесплатный тест-драйв оборудования 10 дней ставь лайк Сибирские сети sibset.ru».

Также на листовке изображено лицо смеющегося мужчины. Кроме того, на листовке имеется надпись: « Цифровое ТВ и HD без проводов! Доступ к Интернету в любой точке квартиры Покупать оборудование? Медиаплеер в аренду!!! С пожизненной гарантией* ТВ на планшете* Интернет+ТВ Тест-драйв всех услуг бесплатно! ...».

Из документов, представленных ООО «Сибирские сети», следует, что по заказу Общества были изготовлены три варианта листовок с различными изображениями (в том числе с изображением лица смеющегося мужчины), но с идентичным текстовым содержанием:

- «Интернет с проводами? Интернет без проводов за 399 руб/мес бесплатный тест-драйв оборудования 10 дней ставь лайк Сибирские сети sibset.ru»,

- «Провода по всей квартире? Интернет без проводов за 399 руб/мес бесплатный тест-драйв оборудования 10 дней ставь лайк Сибирские сети sibset.ru».

Оплата изготовления листовок производилась ООО «Сибирские сети», принят данный товар был также ООО «Сибирские сети». Распространение рассматриваемой информации осуществлялось сотрудниками компании — агентами отдела прямых продаж, в списке адресов распространения значатся 144 адреса домов, находящихся в г. Новосибирске.

Как сообщает заявитель, при обращении по указанному телефону и в офис компании выяснилось, что рекламируемая услуга относится только к вновь подключаемым абонентам. При этом в рекламе данное условие не указано.

Согласно Приложению к Приказу №01-07.9/13 от 01.07.2013г., изданному генеральным директором ООО «Сибирские сети» «...», условиями предоставления услуг по акциям «Любой тариф за 399» и «Любой тариф за 499» , в том числе является следующее:

- в рамках акций абонент может выбрать себе любой тариф из действующей тарифной линейки и подключиться на него со скидкой на 2 месяца. После завершения акции абонент переводится на базовый тариф со стандартной абонентской платой;

- предложение действует для новых абонентов - физических лиц;

- подключение производится при наличии технической возможности.

Линейка тарифов на интернет: «Люкс за 399», «Комфорт за 399», «Стандарт за 399». Условия предоставления следующие: абонентская плата - 399/399/399

соответственно, скорость доступа в Интернет, Мбит/с - 80/40/25, следующий тариф -Люкс/ Комфорт/Стандарт, телевидение - 20 каналов SD + 2 HD/20 каналов SD + 2 HD/20 каналов SD + 2 HD.

На официальном сайте ООО «Сибирские сети» - <http://nsk.sibset.ru/tariffs/unlim>, содержится информация о тарифах, на которые абонент будет переведен после окончания льготного периода - 2 (двух) месяцев. С тарифов «Люкс за 399», «Комфорт за 399», «Стандарт за 399» (тарифы на интернет) абоненты переводятся на тарифы - Люкс/Комфорт/Стандарт. Условия предоставления следующие: скорость днем, Мбит/с - 80/40/25 соответственно, скорость ночью - ЮОМб/с, ТВ - 21 канал (бонус - 2 HD), стоимость, руб/мес - 835/635/545.

В соответствии с ч.3 ФЗ «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, информация, содержащаяся в листовках, является рекламной, т.к. содержит в себе все юридически значимые признаки определения рекламы.

Согласно ч.1 ст.5 ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с ч.7 ст.5 ФЗ «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 рассматриваемых листовках содержится условие: «Интернет без проводов за 399 руб/мес», при этом не указано, что данная услуга предоставляется только при наличии технической возможности, только новым абонентам - физическим лицам, только на 2 месяца.

Данная информация является существенной для потребителя, т.к. вводит в заблуждение уже действующих абонентов ООО «Сибирские сети» - в части возможности воспользоваться услугой - «интернет без проводов за 399 руб/мес», а также потенциальных абонентов ООО «Сибирские сети» - в части самой возможности подключения (услуга предоставляется только при наличии технической возможности), а также в части ограничения периода пользования услугой. При этом для потребителя информация об ограничении срока действия тарифа стоимостью 399 рублей в месяц является существенной, т.к. по истечении 2 месяцев стоимость услуги - интернет без проводов, увеличивается до 835 рублей в месяц на тарифе «Люкс» (переход с тарифа «Люкс за 399»), до 635 рублей в месяц на тарифе «Комфорт» (переход с тарифа «Комфорт за 399»), до 545 рублей в месяц на тарифе «Стандарт» (переход с тарифа «Стандарт за 399»).

При этом в рекламе существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

Сведений о возможности и месте получения дополнительной информации в листовках также не содержится. Указание в листовке адреса сайта - sibset.ru носит информативный характер, и сообщает о наличии сайта организации.

Таким образом, рассматриваемая рекламная информация содержит нарушение ч.7 ст.5 Закона «О рекламе». Ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (ст. 38, ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Согласно трудовому договору №1 от 04.02.2009г., в организацию ООО «Сибирские Сети» была принята «...» (паспорт <...>, зарегистрирована по адресу: <...>) на должность специалиста маркетинга и рекламы в отделе маркетинга и рекламы. 02.04.2012г. переведена на должность руководителя рекламной группы, в обязанности которого входит в том числе, разработка и контроль рекламных кампаний, контроль за соответствием разработанных рекламных макетов законодательству о рекламе (согласно должностных обязанностей). Таким образом, ООО «Сибирские сети» в лице генерального директора «...», считает лицом, определившим содержание листовки «...».

При этом ст. 1068 ГК РФ предусмотрено, что юридическое лицо возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей. В этих случаях действия работников рассматриваются как действия работодателя, а юридическое лицо несет ответственность за действия своих работников.

В данном случае, ответственность за нарушение требований, установленных ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе», несет Общество с ограниченной ответственностью «Сибирские сети» (ИНН 5404227535, ОГРН 1045401493950, дата внесения записи 21.05.2004г., юридический адрес: 630091, Новосибирск Город, Красный Проспект, 77).

17.09.2013г. Новосибирским УФАС России в адрес ООО «Сибирские сети» был направлен Акт проверки №92 с установленными признаками нарушения ФЗ «О рекламе». Данный документ был получен 23.09.2013г. (согласно информации, отражающейся на сайте www.russianpost.ru). Возражений на Акт проверки от Общества в течение 15 дней, установленных п. 3.81 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по надзору за соблюдением законодательства о рекламе путем проведения проверок соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Приказом Федеральной антимонопольной службы России от 04.06.2012 №360, не поступило.

При этом в Новосибирское УФАС России были представлены и на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России Обществом поддержаны объяснения, согласно которым, Общество считает, что спорная реклама является надлежащей, содержит всю необходимую и достаточную информацию, смысл которой не искажен и не вводит потребителей в заблуждение, не содержит признаков недостоверности и недобросовестности, указанных законодателем и отвечает требованиям ФЗ «О рекламе». Данную позицию Общество обосновывает следующими аргументами.

В период с июля 2013 г. по август 2013 г. согласно адресной программе, осуществлялось размещение макета листовок, содержащей следующую рекламную информацию об услугах связи, оказываемых Обществом: «Интернет с проводами? Интернет без проводов за 399 руб./мес; бесплатный тест-драйв оборудования 10 дней; ставь Лайк Сибирские сети sibset. ru».

Согласно п.п. 1, 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе» - реклама должна быть добросовестной и достоверной. 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.

Однако в указанном нормативно-правовом акте не определено, что следует относить к существенной информации о рекламируемом товаре, а также к условиям его приобретения. Кроме того, указание в законе на «искажение смысла информации и введение в заблуждение потребителя рекламы» дает основания полагать, что такое указание рассматривается как направленность на достижение такого результата и что направленность на создание искаженного, неверного представления о товаре (работе, услуге) имеет целью ввести потребителей в заблуждение, что предполагает умышленное создание об объекте рекламирования ложного впечатления.

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «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.

Так, Общество действительно предоставляло Интернет без проводов за 399 руб./мес. и бесплатный тест-драйв оборудования 10 дней. Какого-либо искажения смысла (недостоверности) указанной информации нет. Более того, в спорной рекламе указана ссылка на сайт Общества, что означает: потребитель посредством этого ресурса может ознакомиться со всей его интересующей (дополнительной) информацией о рекламируемой Услуге.

Кроме того, правоотношения потребителя (как абонента) и Общества (как оператора связи) возникают на основании договора на оказание услуг связи, заключаемого в соответствии с ФЗ «О связи» (от 07.07.2003, № 126-ФЗ), Правилами оказания телематических услуг связи (утв. Постановлением Правительства РФ от 10.09.2007 № 575). Информация об условиях оказания Услуги, периоде ее действия, а также о наличии/отсутствии технической возможности оказания услуг доводится до сведения абонента (потребителя) непосредственно при обращении абонента (потребителя) к Обществу для заключения (исполнения) договора на оказание услуг связи (п. 14 указанных Правил, ст. 10 Закона «О защите прав потребителей»). Кроме того, п.п. 19, 20 указанных правил предусмотрено, что «Оператор связи в срок, не превышающий 30 дней с даты регистрации заявления, осуществляет проверку наличия технической возможности для предоставления доступа к сети передачи данных. При ее наличии оператор связи заключает с заявителем договор. Оператор связи имеет право отказать в заключении договора при отсутствии технической возможности для предоставления доступа к сети передачи данных». Таким образом, возможность предоставления доступа абонента к сети передачи данных или отказ в таком предоставлении -

регламентированы законом и не устанавливается оператором связи самостоятельно.

Кроме того, ФЗ «О рекламе» тесно связан с Законом РФ «О защите прав потребителей», что предполагает, что при нарушении законодательства о рекламе путем искажения смысла информации о рекламируемом товаре (услуге) и введения в заблуждение потребителя рекламы, каким-либо образом нарушаются права потребителя, и он несет какие-либо убытки.

Так согласно п. 1 ст. 12 Закона «О защите прав потребителей», «если потребителю не предоставлена возможность незамедлительно получить при заключении договора информацию о товаре (работе, услуге), он вправе потребовать от продавца (исполнителя) возмещения убытков, причиненных необоснованным уклонением от заключения договора, а если договор заключен, в разумный срок отказаться от его исполнения и потребовать возврата уплаченной за товар суммы и возмещения других убытков». Однако каких-либо обращений (жалоб) ни от заявителя, ни от иных потребителей об оказании рекламируемой Услуги несоответствующей действительности, о том, что спорная реклама искажает информацию и вводит в заблуждение, Обществу не поступали, следовательно, права и законные интересы потребителя Обществом не нарушены.

Комиссией Новосибирского УФАС России данные доводы Общества рассмотрены и не приняты по основаниям, изложенным выше.

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, размещенную в подъездах жилых домов в июле-августе 2013г. следующего содержания:

- «Интернет с проводами? Интернет без проводов за 399 руб/мес бесплатный тест-драйв оборудования 10 дней ставь лайк Сибирские сети sibset.ru»,

- «Провода по всей квартире? Интернет без проводов за 399 руб/мес бесплатный тест-драйв оборудования 10 дней ставь лайк Сибирские сети sibset.ru»,

а Общество с ограниченной ответственностью «Сибирские сети» (ИНН 5404227535, ОГРН 1045401493950, дата внесения записи 21.05.2004г., юридический адрес: 630091, Новосибирск Город, Красный Проспект, 77), нарушившим требования ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Сибирские сети» (ИНН 5404227535, ОГРН 1045401493950, дата внесения записи 21.05.2004г., юридический адрес: 630091, Новосибирск Город, Красный Проспект, 77), предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

"11" ноября 2013 г.

г. Новосибирск

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

председатель Комиссии: Т. В. Лопаткина - заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Ю. В. Виногорова - главный специалист-эксперт отдела рекламы;

И. В. Волохина - главный специалист-эксперт отдела рекламы;

на основании своего решения от «11» ноября 2013 г. по делу №75 о признании ненадлежащей рекламы, размещенной в подъездах жилых домов в июле-августе 2013г. следующего содержания:

«Провода по всей квартире? Интернет с проводами? Интернет без проводов за 399 руб/мес бесплатный тест-драйв оборудования 10 дней ставь лайк Сибирские сети sibset.ru»,

«Интернет с проводами? Интернет без проводов за 399 руб/мес бесплатный тест-драйв оборудования 10 дней ставь лайк Сибирские сети sibset.ru»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального 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 «Сибирские сети» (ИНН 5404227535, ОГРН 1045401493950, дата внесения записи 21.05.2004г., юридический адрес: 630091, Новосибирск Город, Красный Проспект, 77) в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы, с нарушением:

- ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Сибирские сети» (ИНН 5404227535, ОГРН 1045401493950, дата внесения записи 21.05.2004г., юридический адрес: 630091, Новосибирск Город, Красный Проспект, 77) представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до "10м декабря 2013 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц - от двух тысяч до пяти тысяч минимальных размеров оплаты труда.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.