

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-1047/77-15

«26» октября 2015 года

г. Москва

Я, <...>, рассмотрев протокол от 15.10.2015 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-1047/77-15, возбужденного в отношении ООО «Эльдорадо», в связи с нарушением пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившимся в распространении ООО «Эльдорадо» рекламы «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо», которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие представителя ООО «Эльдорадо», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Эльдорадо» (местонахождение: 125493, г. Москва, ул. Смольная, д. 14) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц 23.03.2007 за основным государственным номером 5077746354450, ИНН 7715641735, КПП 774301001.

ООО «Эльдорадо» с 29.01.2015 по 04.02.2015 распространило рекламу «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо», которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Решением Комиссии Московского УФАС России от 09.07.2015 по делу № 3-5-96/77-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях ООО «Эльдорадо» при распространении рекламы «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо» установлен факт нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившийся в распространении рекламы, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

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.

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25 декабря 1998 года № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Рассматриваемая информация содержала средства индивидуализации хозяйствующего субъекта (ООО «Эльдорадо») и, исходя из содержания, манеры и способа распространения, направлена на привлечение внимания потребителя к продукции реализуемой сетью магазинов «Эльдорадо», принадлежащей ООО «Эльдорадо».

Установлено, что информация распространялась на радио и телевидении, а равно неопределенному кругу лиц.

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.

Таким образом, рассматриваемая информация, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (ООО «Эльдарадо и реализуемым им товарам), распространена на радио и телевидении, адресована неопределенному кругу лиц, а следовательно, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Согласно материалам дела № 3-5-96/77-15, данный вывод в полной мере подтверждается письменными пояснениями ООО «Эльдорадо», а также эфирной (аудио и видео) записью рассматриваемой рекламы.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, не допускается недобросовестная и недостоверная реклама.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Рассматриваемая реклама содержала, в том числе следующую информацию:

«В Эльдorado скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдorado».

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре, об условиях его приобретения.

Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о рекламируемом товаре приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться конкретной рекламируемой услугой.

Между тем, 31.01.2015, в период действия акции с 29.01.2015 по 04.02.2015, физическим лицом, являющимся владельцем бонусной карты, в магазине «Эльдorado» (обособленное подразделение «Магазин №1», г. Комсомольск-на-Амуре, ул. Дмитрова, д. 11) было приобретено офисное кресло «Бюрократ» по цене 9499 рублей, однако согласно товарному чеку № 977265 на бонусную карту ему было зачислено 314 бонусов в связи с тем, что акция распространяется не на весь товар.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержала не соответствующие действительности сведения о предоставляемых на товар бонусах, а именно информацию о начислении бонусов в размере 10% от стоимости любых покупок. Как было указано выше на кресло «Бюрократ» скидка предоставлена не была.

В соответствии с содержанием рекламы *«В Эльдorado скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдorado»* потребители не имели возможности узнать о том, что скидка распространяется не на все товары.

Согласно письменным пояснениям ООО «Эльдorado» в материалах дела № 3-5-96/77-15, акция «10% на всё на бонусную карту!» проводилась в соответствии с Распоряжением № Р-80/2015 от 28.01.2015 в период с 29.01.2015 по 04.02.2015. Согласно условиям рассматриваемой акции, при покупке определенных товаров или определенных услуг на бонусную карту потребителей начислялось 10% от стоимости акционных товаров или услуг. С подробной информацией об условиях проведения акции можно было ознакомиться на досках информации в розничных магазинах «Эльдorado», а также на сайте eldorado.ru. Таким образом, по мнению Общества распространенная реклама является достоверной.

Указанные доводы заявителя о том, что информация о проводимой акции размещалась на досках информации в розничных магазинах «Эльдorado», а также на сайте eldorado.ru, не могут быть приняты во внимание в связи с тем, что непосредственно в тексте рекламы отсутствует информация о том, что на бонусную карту потребителей начисляется 10% от стоимости только акционных товаров или услуг. При этом, на уцененные модели акция не распространялась.

Также непосредственно в тексте рекламы отсутствует указание на сайт eldorado.ru либо на иные источники, где потребители могли бы ознакомиться с действительными условиями начисления бонусов.

Между тем, распространенная реклама формирует желание приобрести рекламируемый товар именно с условием начисления бонусов в размере 10% от стоимости покупки.

Потребитель воспринимает информацию указанную в рассматриваемой

рекламе с позиции того, что начисление бонусов в размере 10% от стоимости покупки производится на любой товар, что фактически не соответствует действительности.

В рассматриваемом случае, рекламодатель не предпринял все зависящие от него меры по недопущению введения потребителей в заблуждение при распространении рекламы *«В Эльдорадо скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдорадо»*.

На основании изложенного, реклама *«В Эльдорадо скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдорадо»* в соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе является недостоверной.

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

Следовательно, реклама *«В Эльдорадо скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдорадо»*, распространенная с нарушением пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, является ненадлежащей.

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

Установлено, что рассматриваемая реклама была распространена на основании следующих последовательно заключенных договоров.

ООО «Эм-И-Си» заключило договор № МЕС-361/0111 от 19.01.2011 (далее — Договор) с ООО «Эльдорадо», согласно п. 1.1 которого ООО «Эм-И-Си» от своего имени, по поручению и за счет ООО «Эльдорадо», обязуется совершить юридические и иные действия, направленные на производство, размещение рекламных материалов, в том числе спонсорских рекламных материалов, в средствах массовой информации, любое иное распространение рекламной информации всеми законными способами.

В соответствии с пунктом 2.1.1. Договора, ООО «Эм-И-Си» в целях исполнения поручений ООО «Эльдорадо», заключает от своего имени, но за счет ООО «Эльдорадо» за вознаграждение договоры с третьими лицами на производство, размещение рекламных материалов ООО «Эльдорадо».

ООО «Эм-И-Си» заключило с ООО «ГрупЭм» договор № RR17 от 31.12.2010, согласно которому ООО «ГрупЭм» оказывает услуги по размещению рекламы в эфире радиостанций и телевидении.

На основании изложенного, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что лицо определившим содержание рекламы *«Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо», распространяемой в эфире радиостанций и телевидения, а равно ее рекламодателем, является ООО «Эльдорадо»*.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

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

Таким образом, ответственность за нарушение пункта 4 части 3 статьи 5 Закона

о рекламе в рекламе «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо» несет ООО «Эльдорадо».

Местом совершения административного правонарушения является территория распространения радиостанций и телевидения, в которых размещалась реклама «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо», в том числе г. Москва.

Время совершения административного правонарушения — 04.02.2015 (последняя дата распространения рекламы «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо» в эфире радиостанций и телевидения).

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

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Эльдорадо» состоит в распространении рекламы «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо», с нарушением пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы, содержащей не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара. Должностным лицом Московского УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Ответственность за невыполнение требований, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств смягчающих административную ответственность ООО «Эльдорадо».

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию составляет 100 000 рублей.

Руководствуясь ст.-ст. 33, 38 Закона о рекламе, ст.-ст. 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, назначить ООО «Эльдорадо» (местонахождение: 125493, г. Москва, ул. Смольная, д. 14, дата регистрации — 23.03.2007, ОГРН 5077746354450, ИНН 7715641735, КПП 774301001) административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «Эльдорадо», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

Получатель: УФК по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: Отделение 1 Москва

ИНН 7706096339

КПП 770101001

БИК 044583001

р/с 40101810800000010041

КБК 161 1 16 26000 01 6000140

ОКТМО 45375000

Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-1047/77-15.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы

неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 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.

Приложение на 1 листе.