

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-1158/77-15

«07» декабря 2015 года

г. Москва

Я, <...>, рассмотрев протокол от 24.11.2015 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-1158/77-15, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Почта Сервис» (ИНН 7714631212) – менеджера по работе с клиентами <...>, в связи с нарушением части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившимся в размещении рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», в которой отсутствует часть существенной информации о проводимом мероприятии, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

в присутствии представителя <...> по доверенности <...>

УСТАНОВИЛ:

ООО «Почта Сервис» (юридический адрес: 127015, г. Москва, ул. Вятская, д. 27, стр. 22) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1057749621115, ИНН 7714631212, КПП 771401001.

ООО «Почта Сервис» распространило в газете «Собеседник» (№ 14 (1553) от 15-21.04.2015) рекламу стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис» следующего содержания: «Дата Вашего рождения может сделать Вас миллионером! Мы разыскиваем Главного победителя Юбилейной 255-й акции, чтобы вручить ему суперприз: 2400000 рублей! За 7 лет мы провели 254 акции и вручили более 150000000 рублей. И сегодня мы разыскиваем нашего 255-го Главного победителя и единственного получателя 2400000 рублей. Может быть, это Вы? Проверьте прямо сейчас: возьмите Ваш год рождения и отнимите от этого числа 255. Прибавьте количество лет, которые Вам исполняется в 2015 году. Прибавьте к получившемуся числу 640. Припишите к получившемуся числу 3 нуля. Внимание! Если у Вас получилось 2400000 - поздравляем! Вы должны срочно связаться с нами по телефону! Скорее позвоните нам по телефону и получите 2400000 рублей».

Размещение данной информации сопровождается дополнительными сведениями (условиями акции), изложенными мелким шрифтом и расположенными внизу рассматриваемого макета. Данные сведения содержат, в том числе, информацию об организаторе мероприятия — ООО «Почта Сервис».

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама — информация, распространяемая 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.

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.

Газета «Собеседник» зарегистрирована в качестве печатного средства массовой информации (свидетельство № 01822 от 27.11.1992), территорией распространения которого является вся территория Российской Федерации.

Таким образом, установлено, что газета «Собеседник» является общедоступной для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории ее распространения и кругу лиц-потребителей рекламы не установлено.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования — товар, средство 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 настоящем случае объектом рекламирования выступает стимулирующее мероприятие, проводимое ООО «Почта Сервис».

На основании изложенного, информация о стимулирующем мероприятии, проводимом ООО «Почта Сервис», размещенная в газете «Собеседник» (№ 14 (1553) от 15-21.04.2015), является рекламой.

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.

Данная норма права запрещает вводить потребителей в заблуждение посредством искажения смысла рекламной информации ввиду отсутствия части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования.

Таким образом, норма части 7 статьи 5 Закона о рекламе запрещает в рекламе умалчивать информацию, которая, будучи сообщенной, изменила бы созданное рекламой представление потребителей о товаре, об условиях его приобретения или использования.

Отсутствие в рекламе какой-либо части информации о товаре (услуге), приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым товаром (услугой).

Размещенная в газете «Собеседник» (№ 14 (1553) от 15-21.04.2015) реклама стимулирующего мероприятия следующего содержания: «Дата Вашего рождения может сделать Вас миллионером! Мы разыскиваем Главного победителя Юбилейной 255-й акции, чтобы вручить ему суперприз: 2400000 рублей! За 7 лет мы провели 254 акции и вручили более 150000000 рублей. И сегодня мы разыскиваем нашего 255-го Главного победителя и единственного получателя 2400000 рублей. Может быть, это Вы? Проверьте прямо сейчас: возьмите Ваш год рождения и отнимите от этого числа 255. Прибавьте количество лет, которое Вам исполняется в 2015 году. Прибавьте к получившемуся числу 640. Припишите к получившемуся числу 3 нуля. Внимание!

Если у Вас получилось 2400000 - поздравляем! Вы должны срочно связаться с нами по телефону! Скорее позвоните нам по телефону и получите 2400000 рублей», занимает большую часть страницы газеты.

При этом, вышеуказанный текст рекламы выполнен крупным, хорошо читаемым контрастным шрифтом, размещенном на ярком фоне, в результате чего внимание потребителей рекламы привлекается именно к данной части рекламы.

Вместе с тем, размещение данной информации сопровождается дополнительными сведениями, изложенными мелким, трудночитаемым шрифтом и расположенными снизу рассматриваемого макета.

Дополнительные сведения содержат следующую информацию: «** ООО «Почта Сервис» (127220, Москва, ул. Нижняя Масловка, д. 8, ОГРН 1057749621114) (далее - «организатор») с целью продвижения новых товаров по каталогам проводит в срок с 06.02.15 по 08.05.15 (продлена до 15.05.15) маркетинговую акцию с главным призом в размере 2 400 000 рублей и второстепенными премиями и призами: приз за скорость 30 000 рублей, приз за нижний мотивационный порог 50 000 рублей, приз за верхний мотивационный порог 100 000 рублей. Призовой фонд маркетинговой акции сформирован за счет собственных средств организатора. Указанная акция не является игрой, конкурсом, лотереей, публичным обещанием награды или иным мероприятием, основанным на риске. Настоящая акция действует только для граждан РФ старше 18 лет. Носитель данного объявления не является лотерейным билетом, договор на участие в акции не заключается. Потенциальным участникам предлагается посчитать числа по приведенной формуле так, чтобы в результате получил число 2 400 000. Потенциальные участники, сообщившие свои данные по телефону организатора получают по указанному ими адресу каталог с товарным предложением организатора. При условии заказа товара по данному каталогу указанные лица становятся участниками акции и вправе в финале акции 15.05.15 претендовать на главный приз — 2 400 000 рублей. Участие в акции регистрируется до 10.05.15. Обладатель главного приза будет определен в финале акции неслучайным образом специальной комиссией согласно «Правилам проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов» с учетом максимальной суммы заказа, факта поступления в полном объеме оплаты по заказу. Информацию об организаторе акции, правилах ее проведения, количестве призов по результатам акции, сроках, месте и порядке их вручения можно получить на сайте www.1000prizov.ru или по телефону 8-800-100-00-36 (ежедневно с 9:00 до 20:00). Направляя свои ответы или делая заказ по каталогу организатора, вы даете свое согласие оператору ООО «Почта Сервис» (127220, Москва, ул. 1057749621114) на обработку и использование ваших персональных данных, в том числе на получение рекламных материалов организатора и/или его партнеров по почте и сетям электросвязи».

Все вышеуказанные дополнительные сведения занимают не более 10% от общей площади рекламного макета и расположены отдельным блоком, визуально не ассоциирующимся с рекламным макетом.

Формальное присутствие в рекламе обозначенных условий не позволяет потребителю рекламы воспринимать данные сведения в силу способа их изложения, а также их содержания.

Указанный вывод подтверждается, в том числе и многочисленными жалобами,

поступающими в антимонопольный орган на аналогичную рекламу стимулирующих мероприятий, проводимых ООО «Почта Сервис».

При оценке содержания спорной рекламы, необходимо отметить следующее.

Основной блок спорной рекламы содержит следующую информацию: «Дата Вашего рождения может сделать Вас миллионером! Мы разыскиваем Главного победителя Юбилейной 255-й акции, чтобы вручить ему суперприз: 2400000 рублей! За 7 лет мы провели 254 акции и вручили более 150000000 рублей. И сегодня мы разыскиваем нашего 255-го Главного победителя и единственного получателя 2400000 рублей. Может быть, это Вы? Проверьте прямо сейчас: возьмите Ваш год рождения и отнимите от этого числа 255. Прибавьте количество лет, которое Вам исполняется в 2015 году. Прибавьте к получившемуся числу 640. Припишите к получившемуся числу 3 нуля. Внимание! Если у Вас получилось 2400000 - поздравляем! Вы должны срочно связаться с нами по телефону! Скорее позвоните нам по телефону и получите 2400000 рублей. Звонок бесплатный с мобильного и городского телефонов 8-800-100-00-36. Код акции: 03.11137.82.12.1. Вручение 15.05.2015».

Из буквального прочтения указанного текста рекламы следует, что лицо, получившее путем расчетов число 2 400 000 получит приз в виде денежной суммы в размере 2 400 000 рублей.

Вместе с тем, согласно Правилам проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов, утвержденных генеральным директором ООО «Почта Сервис» (далее — Правила), стать обладателем главного приза в результате совершения вышеописанных действий невозможно.

В соответствии с пунктом 3.11 Правил, «главным победителем» признается клиент, сделавший и оплативший заказы на наибольшую сумму, при условии полной оплаты заказов и неполучения в прошлом главных призов в других акциях, проводимых ООО «Почта Сервис».

В соответствии с Условиями проведения маркетинговой акции, а также положениями Правил, для того, чтобы принять участие в рекламируемом стимулирующем мероприятии, необходимо заказать и оплатить товар из каталога ООО «Почта Сервис».

Установлено, что лицо, выполнившее указанные в рекламе действия, фактически получает только право выразить свое согласие на получение товарного каталога и набора документов информационного характера, позволяющих принять участие в акции. Для участия в стимулирующем мероприятии ООО «Почта Сервис» не требуется выполнения каких-либо арифметических действий.

Таким образом, лицо, выполнившее указанные в рекламе действия, фактически не совершает никаких действий, направленных на участие в стимулирующем мероприятии ООО «Почта Сервис».

Все вышеприведенные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что ООО «Почта Сервис» проявило недобросовестность при определении содержания рекламы, что привело к искажению смысла рекламы и ввело в заблуждение ее потребителей.

Согласно пункту 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», если в рекламе 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.

Принимая во внимание наличие в спорной рекламе противоречивых сведений о правилах определения обладателя денежного приза в размере 2 400 000 рублей, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что данная информация в рекламе фактически отсутствует.

Таким образом, при распространении в газете «Собеседник» (№ 14 (1553) от 15-21.04.2015) рекламы рассматриваемого стимулирующего мероприятия установлено нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Местом совершения административного правонарушения является территория распространения газеты «Собеседник» (№ 14 (1553) от 15-21.04.2015), в том числе г. Москва.

Время совершения административного правонарушения — 15.04.2015 (первый день распространения газеты «Собеседник» (№ 14 (1553) от 15-21.04.2015).

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 со статьей 2.4 КоАП РФ, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с документами, представленными ООО «Почта Сервис» в адрес Московского УФАС России, менеджер по работе с клиентами ООО «Почта Сервис» <...> является лицом, ответственным за распространение ООО «Почта Сервис» в газете «Собеседник» (№ 14 (1553) от 15-21.04.2015) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», с нарушением части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно трудовому договору от 12.11.2014 между ООО «Почта Сервис» и <...>, <...> является менеджером по работе с клиентами ООО «Почта Сервис».

Согласно пункту 2.2 Должностной инструкции менеджера по работе с клиентами (далее — Должностная инструкция), менеджер по работе с клиентами осуществляет выбор форм и методов рекламы в средствах массовой информации, их текстового, цветового и музыкального оформления.

В соответствии с пунктом 2.3 Должностной инструкции, менеджер по работе с клиентами определяет конкретные носители рекламы (газеты, журналы, рекламные ролики и др.) и их оптимальное сочетание.

Из пункта 2.4. Должностной инструкции следует, что менеджер по работе с

клиентами контролирует подготовку и финальное утверждение рекламных макетов для их последующего размещения в СМИ.

Таким образом, менеджер по работе с клиентами ООО «Почта Сервис» <...> является должностным лицом ООО «Почта Сервис», ответственным за распространение ООО «Почта Сервис» в газете «Собеседник» (№ 14 (1553) от 15-21.04.2015) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», с нарушением части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании вышеизложенного, установлено нарушение <...> требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Вина <...> состоит в ненадлежащем исполнении своих служебных обязанностей, а именно непринятии всех зависящих от нее мер по соблюдению требований законодательства при распространении в газете «Собеседник» (№ 14 (1553) от 15-21.04.2015) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», с нарушением части 7 статьи 5 Закона о рекламе. Должностным лицом Московского УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Ответственность за невыполнение требований установленных частью 7 статьи 5 Закона о рекламе предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Представитель <...> в протоколе об административном правонарушении по настоящему делу указал на отсутствие у <...> умысла на совершение рассматриваемого правонарушения и соблюдения <...> при исполнении своих служебных обязанностей требований законодательства о рекламе.

Между тем, как было установлено ранее, спорная реклама распространена с нарушением законодательства о рекламе и <...> является должностным лицом ООО «Почта Сервис», ответственным за рассматриваемое нарушение, поскольку именно ей были определены форма и содержание спорной рекламы, что подтверждается имеющимися в материалах дела документами. Доказательства, свидетельствующие об объективной невозможности соблюдения требований Закона о рекламе, а также о необходимости принятия при размещении спорной рекламы мер, независящих от <...>, в материалах дела не представлено.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, 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 <...>

В соответствии с частью 1 статьи 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 4 000 рублей.

Руководствуясь статьями 33, 38 Закона о рекламе, статьями 4.1, 14.3, 23.48,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

2. За нарушение части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, назначить должностному лицу ООО «Почта Сервис» (ИНН 7714631212) – менеджеру по работе с клиентами <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) 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 зарегистрирована <...>, 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 № 4-14.3-1158/77-15.

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 частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в установленном законом порядке 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.