

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-962/77-15

«20» октября 2015 года

г. Москва

Я, <...>, рассмотрев Постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 27.08.2015 и материалы дела об административном правонарушении, поступившие из Прокуратуры Северного административного округа г. Москвы, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Директ Почта» (далее — ООО «Директ Почта»), в связи с нарушением п. 15 ч. 3 ст 5, ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», при размещении в журнале «Телесемь» №17 от 15.04.2015 рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Директ Почта», ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии:

- представителя ООО «Директ Почта» по доверенности <...>,
- представителя ООО «Директ Почта» по доверенности <...>,
- представителя Прокуратуры Северного административного округа г. Москвы <...>,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Директ Почта» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 16.01. 2015 за основным государственным регистрационным номером 1157746030309, ИНН 7714326233, КПП 771401001.

ООО «Директ Почта» распространило в журнале «Телесемь» №17 от 15.04.2015 информацию о проводимом Обществом стимулирующем мероприятии следующего содержания: «Впервые в 2015 году! Выиграйте до 2 010 000 рублей в новой викторине «Миллионер за один миг! Переставьте буквы, угадайте эти слова и сообщите их по телефону. Получите от 10 000 до 200 000 рублей! А если Вы разгадаете все 3 слова и из букв в желтых клеточках составите 4-е, ключевое слово, Вы сможете получить суперприз — 1 700 000 рублей! Разгадали? Звоните скорее! Получите до 2 010 000 рублей! 8 (800) 333 57 87. Код акции: 03.23480.20.124.1».

Размещение данной информации сопровождается дополнительными сведениями (условиями акции), изложенными мелким шрифтом под основным текстом. Данные сведения содержат, в том числе, информацию об организаторе

мероприятия — ООО «Директ Почта».

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона 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.

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.

В соответствии со свидетельством о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС 77 - 52028 «Антенна-Телесемь» является средством массовой информации, распространяемым на всей территории Российской Федерации и на территории зарубежных стран.

Таким образом, должностным лицом Московского УФАС России установлено, что журнал «Телесемь» является общедоступным для неопределенного круга лиц-потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории ее распространения и кругу лиц-потребителей рекламы, не установлено.

Информация, распространенная в журнале «Телесемь» (№ 17 от 15.04.2015), отвечает всем требованиям рекламы: распространена в периодическом печатном издании; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно пункту 2 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.

В настоящем случае объектом рекламирования выступает стимулирующее мероприятие, проводимое ООО «Директ Почта».

На основании изложенного, информация о стимулирующем мероприятии, проводимом ООО «Директ Почта», размещенная в журнале «Телесемь» (№ 17 от 15.04.2015), 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 журнале «Телесемь» (№ 17 от 15.04.2015) реклама стимулирующего мероприятия следующего содержания: «Впервые в 2015 году! Выиграйте до 2 010 000 рублей в новой викторине «Миллионер за один миг! Переставьте буквы, угадайте эти слова и сообщите их по телефону. Получите от 10 000 до 200 000 рублей! А если Вы разгадаете все 3 слова и из букв в желтых клеточках составите 4-е, ключевое слово, Вы сможете получить суперприз — 1 700 000 рублей! Разгадали? Звоните скорее! Получите до 2 010 000 рублей! 8 (800) 333 57 87. Код акции: 03.23480.20.124.1», сопровождается изображением бумажных денег и монет, а также занимает целую газетную страницу.

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

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

Дополнительные сведения содержат следующую информацию: «На правах рекламы. ООО «Директ Почта» для продвижения товаров по почтовым каталогам проводит с 01.03.2015 по 23.06.2015 маркетинговую акцию с главным призом 1 700 000 р. и доп. премиями 200 000 р., 100 000 р. и 10 000 р. (далее — «приз» и «премии»). Настоящая акция не является конкурсом, игрой или лотереей, т. к. не основана на риске. 1) На первом этапе всем клиентам предлагается принять участие в викторине «миллионер за один миг»: разгадать 3(три) слова и составить 4-е (четвертое), ключевое слово. Клиенты, позвонившие по телефону с указанием ответа (в независимости от результата) по настоящему рекламному объявлению в прессе, вправе выразить свое согласие на получение товарного каталога и набора документов информационного характера и претендовать в финале акции на получение главного приза- 1 700 000 р., доп.премий — 200 000 р. 100 000 р. и 10 000 р. (вручается одному клиенту за самый быстрый заказ). 2) На втором этапе клиенты, сделавшие и оплатившие заказ из полученного товарного каталога, становятся зарегистрированными участниками акции. 3)Обладатели призов будут определены не случайным образом, а комиссией, согласно «Правилам проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов», с учетом суммы заказа (максимальной), даты поступления заказа, факта поступления в полном объеме оплаты по данному заказу (в

соответствии с данными об оплате, поступившими от кредитной организации). Призы вручаются бесплатно, т. к. заключения дополнительных договоров для их получения не требуется. По результатам акции денежные призы (1 700 000 р., 200 000 р., 100 000 р., 10 000 р.) могут суммироваться до 2 010 000 р. и вручаться одному клиенту при условии, что сумма заказа главного победителя не менее чем в три раза выше суммы заказа следующего претендента на доп. Премию (в данном макете главный приз представлен как 2 010 000 р.). 4) Регистрация на участие в акции завершается за два дня до финала по почтовому штемпелю. Срок вручения призов: безналичным путем не позднее 30 дней со дня получения банковских реквизитов для перечисления денежных средств, за вычетом установленного законодательством налога. В случае вручения вещевого приза доставка осуществляется по адресу обладателя приза. Настоящее предложение действительно для граждан России старше 18 лет. 5) Организатор (продавец) — ООО «Директ Почта». ОГРН 1157746030309. Адрес: 127422, Москва, ул. Костякова, д. 10. Всю корреспонденцию отправляйте по адресу ООО «Директ Почта», а/я 15, Московский АСЦ, 140961. Информацию об организаторе акции, правилах ее проведения, количестве призов или выигрышей по результатам акции, сроках, месте и порядке их вручения можно узнать по тел.: 8 (499) 215-23-77 (понедельник — пятница с 07:00 — 22:00, выходные с 09:00 до 21:00)».

Все вышеуказанные дополнительные сведения занимают не более 10% от общей площади рекламного макета и расположены отдельным блоком, визуалью 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 «Директ Почта», а также жалобами физических лиц в Прокуратуру города Москвы, представленными в материалах рассматриваемого дела.

Должностное лицо Московского УФАС России, оценивая содержание спорной рекламы, приходит к выводу о том, что информация, содержащаяся в основном блоке рекламного макета, противоречит дополнительным сведениям, в которых указаны все существенные условия акции, а также Правилам проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов, утвержденных генеральным директором ООО «Директ Почта» 20.01.2015 (далее — Правила маркетинговых акций).

Так, основной блок спорной рекламы содержит следующее утверждение: «Впервые в 2015 году! Выиграйте до 2 010 000 рублей в новой викторине «Миллионер за один миг! Переставьте буквы, угадайте эти слова и сообщите их по телефону. Получите от 10 000 до 200 000 рублей! А если Вы разгадаете все 3 слова и из букв в желтых клеточках составите 4-е, ключевое слово, Вы сможете получить суперприз — 1 700 000 рублей! Разгадали? Звоните скорее! Получите до 2 010 000 рублей! 8 (800) 333 57 87. Код акции: 03.23480.20.124.1».

Такая формулировка рекламы создает впечатление у лица,

воспринимающего ее, завершенность рекламного текста. Спорная реклама вводит в заблуждение ее потребителя, так как утверждает, что лицу для получения выигрыша достаточно угадать зашифрованные слова и позвонить по указанному номеру.

Между тем, в блоке рекламы, напечатанном мелким шрифтом, содержатся совершенно иные правила проведения маркетинговой акции. В нем указано, что потребителю рекламы «разгадавшему зашифрованные на макете слова», всего лишь предоставляется возможность позвонить по указанному номеру телефона и выразить свое согласие на получение товарного каталога и набора документов информационного характера для дальнейшего участия в акции.

Вместе с тем, после слов «Впервые в 2015 году! Выиграйте до 2 010 000 рублей в новой викторине «Миллионер за один миг!» в рекламе указана ссылка-звездочка, в соответствии с которой обладателем 1 700 000 рублей можно стать только при выполнении всех условий акции, указанных ниже (т. е. в блоке дополнительных сведений, напечатанных мелким шрифтом).

Исходя из информации, изложенной в спорной рекламе мелким шрифтом (условия акции), клиенту, разгадавшему зашифрованные в рекламе слова, предоставляется возможность позвонить по указанному номеру телефона и выразить свое согласие на получение товарного каталога и набора документов информационного характера для дальнейшего участия в акции.

В тоже время, в соответствии с пунктом 2.7 Правил маркетинговых акций, обладатель денежного или вещного приза — участник акции, сделавший и оплативший заказ и на основании критериев, указанных в настоящих правилах и условиях акции, признанный по результатам выбора комиссии обладателем денежного и/или вещевого приза, за исключением главного приза.

В соответствии с п. 2.10 вышеуказанных правил «призеры» - это участники акции, сделавшие и оплатившие заказ, согласно условиям конкретной акции и признаны получателями денежных, вещевых и иных Призов, на основании Решения комиссии.

Все вышеприведенные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что ООО «Директ Почта» 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 главного победителя/победителя, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что данная информация в рекламе фактически отсутствует.

Таким образом, при распространении в журнале «Телесемь» (№ 17 от 15.04.2015) рекламы рассматриваемого стимулирующего мероприятия установлено нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правилах и сроках проведения конкурса, игры или иного подобного мероприятия, в том числе о сроках окончания приема заявок на участие в нем, количестве призов или выигрышей по его результатам, сроках, месте и порядке их получения, а также об источнике информации о таком мероприятии.

Таким образом, при распространении в журнале «Телесемь» (№ 17 от 15.04.2015) рекламы рассматриваемого стимулирующего мероприятия установлено нарушение пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившееся в размещении рекламы, в которой содержатся не соответствующие действительности сведения о правилах проведения стимулирующего мероприятия, в том числе, количестве призов или выигрышей по его результатам, сроках, месте и порядке их получения.

Местом совершения административного правонарушения является территория распространения журнала «Телесемь», в том числе город Москва.

Время совершения административного правонарушения — 15.04.2015 (первый день распространения журнала «Телесемь» (№ 17 от 15.04.2015)).

Исходя из материалов рассматриваемого дела, указанная реклама распространялась на основании договора № 04/2015-р от 02.02.2015, заключенного между ООО «Директ Почта» и ФГБУ «Редакция «Российской газеты».

В соответствии с пунктом 1.1 данного договора, ФГБУ «Редакция «Российской газеты» оказывает услуги по размещению рекламно-информационных материалов (далее — РИМ) ООО «Директ Почта» в выпуске Российской газеты: Неделя. Согласно п. 3.3. ООО «Директ Почта» обязуется «предоставить готовый макеты или текст (в случае, если в соответствии с условиями договора ФГБУ «Редакция «Российской газеты» осуществляет подготовку макета) РИМ в электронном виде»; «предоставлять Редакции полную информацию необходимую для подготовки рекламы...».

В соответствии п. 3.6 ООО «Директ Почта» обязано обеспечить соответствие РИМ требованиям законодательства о рекламе.

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

На основании представленных в материалах настоящего дела документов установлено, что ООО «Директ Почта» осуществляет деятельность, связанную с

розничной торговлей товарами дистанционным способом.

В целях поддержания интереса к своим товарам и способствованию их реализации, ООО «Директ Почта» проводит стимулирующие мероприятия (маркетинговые акции с вручением ценных призов), информация об одном из которых была размещена в журнале «Телесемь» (№ 17 от 15.04.2015). Данный факт подтверждается письменными пояснениями Общества.

На основании изложенного и учитывая то обстоятельство, что размещение спорной рекламы в журнале «Телесемь» (№ 17 от 15.04.2015) осуществлялось в интересах и по заказу ООО «Директ Почта», должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «Директ Почта».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 15 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Ответственность за нарушение названных требований предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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 «Директ Почта» состоит в размещении в журнале «Телесемь» (№ 17 от 15.04.2015) рекламы стимулирующего мероприятия с нарушением пункта 15 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе. Московским УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Таким образом, ответственность за нарушение требований пункта 15 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ несет ООО «Директ Почта».

В соответствии с частью 3 статьи 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 «Директ Почта».

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 100 000 рублей.

Руководствуясь статьями 33, 38 Закона о рекламе, статьями 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение пункта 15 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ назначить ООО «Директ Почта» (адрес места нахождения: 127015, г. Москва, ул. Вятская, д. 7, стр. 7, ОГРН 1157746030309, ИНН 7714326233, КПП 771401001) 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 статьей 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 части 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 «Директ Почта», 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 № 4-14.3-962/77-15.

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 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: квитанция на 1 листе.