

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-421/77-16

«12» мая 2016 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от 27.04.2016 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-421/77-16, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Почта Сервис» <...> – 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, а также в размещении рекламы которая содержит недостоверные сведения о правилах и сроках проведения указанного мероприятия, источнике информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленной о дате, месте и времени рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Почта Сервис» <...> является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером <...>.

ООО «Почта Сервис» распространило в газете «Моя семья» (№ 36 (779) от 14.09.2015) рекламу стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис» следующего содержания: «Специальная акция «ПОДАРКИ» к вручению - бытовая техника и даже автомобиль класса люкс стоимостью 2 500 000 рублей. К вручению:

- Автомобиль - 1 шт.
- Телевизор - 10 шт.
- Холодильник - 15 шт.
- ПРЕМИЯ 30 000 РУБЛЕЙ - 30 шт.

Какой из призов можете получить вы уже 20.10.2015? Узнайте прямо сейчас, стерев защитный слой! Узнали, какой приз может стать вашим уже 20 октября? Срочно позвоните и зарегистрируйте код Вашего купона! Внимание! Специальная привилегия: счастливец, обнаруживший под защитным слоем автомобиль, может сам

выбрать его марку! 8-800-775-53-53 Звонок со всех телефонов России бесплатный! Внимание! Если вы не получили карточку или она была утеряна, но Вы хотели бы принять участие в акции с вручением призов, позвоните по телефону 8-800-775-53-53! Код акции: 03.41007.2141.12.2».

Размещение данной информации сопровождается дополнительными сведениями (условиями акции), изложенными мелким шрифтом и расположенными слева от 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 «Моя семья» зарегистрирована в качестве печатного средства массовой информации (свидетельство ПИ № ФС 77 - 39670), территорией распространения которого является вся территория Российской Федерации и зарубежные страны.

Таким образом, установлено, что газета «Моя семья» 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 «Моя семья» (№ 36 (779) от 14.09.2015), 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 «Моя семья» (№ 36 (779) от 14.09.2015) реклама стимулирующего мероприятия следующего содержания: «Специальная акция «ПОДАРКИ» к вручению - бытовая техника и даже автомобиль класса люкс стоимостью 2 500 000 рублей. К вручению:

- Автомобиль - 1 шт.
- Телевизор - 10 шт.
- Холодильник - 15 шт.
- ПРЕМИЯ 30 000 РУБЛЕЙ - 30 шт.

Какой из призов можете получить вы уже 20.10.2015? Узнайте прямо сейчас, стерев защитный слой! Узнали, какой приз может стать вашим уже 20 октября? Срочно позвоните и зарегистрируйте код Вашего купона! Внимание! Специальная привилегия: счастливчик, обнаруживший под защитным слоем автомобиль, может сам выбрать его марку! 8-800-775-53-53 Звонок со всех телефонов России бесплатный! Внимание! Если вы не получили карточку или она была утеряна, но Вы хотели бы принять участие в акции с вручением призов, позвоните по телефону 8-800-775-53-53! Код акции: 03.41007.2141.12.2», занимает половину страницы газеты.

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

Вместе с тем, размещение данной информации сопровождается дополнительными сведениями, изложенными трудночитаемым шрифтом и расположенными слева от рассматриваемого макета. Все слова набраны заглавными буквами, что значительно ухудшает читаемость и восприятие текста.

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 31.08.15 по 20.10.15 маркетинговую акцию с главным призом в размере 2 500 000 рублей и второстепенными премиями и призами: приз за скорость 30 000 рублей, который в рекламных материалах может быть представлен в виде телевизора и холодильника, приз за нижний мотивационный порог 50 000 рублей, приз за верхний мотивационный порог 200 000 рублей. При этом право выбора между выплатой 30 000 рублей и предоставлением холодильника или телевизора организатор оставляет за собой. Модель, марка, комплектация и другие характеристики холодильника или телевизора определяются организатором и могут не совпадать с ожиданиями участников, а также отличаться от изображений на информационных материалах. 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. Всем участникам предлагается сообщить код, позвонив по телефону. Носитель данного объявления не является лотерейным билетом, договор на участие в акции не заключается. Потенциальные участники, сообщившие свои данные по телефону организатора. При условии заказа товара по данному каталогу указанные лица становятся участниками акции и вправе в

финале акции 20.10.15 претендовать на главный приз — 2 500 000 рублей, и который может быть представлен в виде автомобиля класса люкс. Участие в акции регистрируется до 15.10.15. Обладатель главного приза будет определен в финале акции случайным образом специальной комиссией согласно «Правилам проведения маркетинговых акций, определения призеров и вручения призов» с учетом максимальной суммы заказа, даты поступления 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 по телефону 8-800-775-53-53 (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. Нижняя Масловка, д. 8, ОГРН 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 20% от общей площади рекламного макета и расположены отдельным блоком, визуальным образом 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.

При оценке содержания спорной рекламы, необходимо отметить следующее.

Основной блок спорной рекламы содержит следующую информацию: «Специальная акция «ПОДАРОК» к вручению - бытовая техника и даже автомобиль класса люкс стоимостью 2 500 000 рублей. К вручению:

- Автомобиль - 1 шт.
- Телевизор - 10 шт.
- Холодильник - 15 шт.
- ПРЕМИЯ 30 000 РУБЛЕЙ - 30 шт.

Какой из призов можете получить вы уже 20.10.2015? Узнайте прямо сейчас, стерев защитный слой! Узнали, какой приз может стать вашим уже 20 октября? Срочно позвоните и зарегистрируйте код Вашего купона! Внимание! Специальная привилегия: счастливчик, обнаруживший под защитным слоем автомобиль, может сам выбрать его марку! 8-800-775-53-53 Звонок со всех телефонов России бесплатный! Внимание! Если вы не получили карточку или она была утеряна, но Вы хотели бы принять участие в акции с вручением призов, позвоните по телефону 8-800-775-53-53! Код акции: 03.41007.2141.12.2».

Из буквального прочтения указанного текста рекламы следует, что лицо, обнаружившее под защитным слоем купона участника акции приз получит его уже 20.10.2015. Для этого потребителю предлагается стереть защитный слой с купона, который прикреплен к макету данной рекламы стимулирующего мероприятия и позвонить по указанному телефону.

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.

Также согласно пункту 3.14 Правил, Компания в течение 3 дней со дня определения обладателя Приза на основании Решения о выборе победителя, уведомляет Призера о присвоении Приза путем направления в адрес последнего заказного письма с уведомлением.

В соответствии с пунктом 3.15 Правил, денежные и вещевые Призы вручаются не позднее 30 дней со дня получения от Главного победителя/Призера согласия на вручение Приза в письменной форме.

На основании изложенного следует, что получить призы, как указано в макете рекламы «уже 20.10.2015» на практике невозможно, так как этот процесс занимает более длительное время.

Факт введения потребителей в заблуждение подтверждается также большим объемом жалоб и обращений граждан, поступающих в антимонопольный орган на аналогичную рекламу стимулирующих мероприятий, проводимых ООО «Почта Сервис».

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.

Так, как установлено ранее, блок рекламы, содержащий дополнительные условия проведения стимулирующего мероприятия, находится слева рассматриваемого макета и визуально не ассоциируется с ним, что приводит к искажению восприятия потребителем спорной рекламы.

Учитывая приемы размещения существенных условий проведения маркетинговой акции относительно основного текста, в частности: большая плотность напечатанного текста (текст набран шрифтом без засечек, очень маленький интервал, благодаря чему текст сливается, при чтении возникает зрительное утомление), длина строки, не позволяющая сконцентрироваться на содержании текста, - рядовой потребитель фактически лишается возможности ознакомиться с данной информацией и правильно ее воспринять, следовательно, искажается смысл данной информации, напечатанной крупным шрифтом, а также оценка и решение

потребителя относительно рекламируемого стимулирующего мероприятия.

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.

Принимая во внимание наличие в спорной рекламе противоречивых сведений относительно даты получения призов и сумм, которые могут быть вручены в качестве призов, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что данная информация в рекламе фактически отсутствует.

Таким образом, при распространении в газете «Моя семья» (№ 36 (779) от 14.09.2015) 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.

Должностным лицом Московского УФАС России установлено, что в блоке информации, размещенном трудночитаемым и трудновоспринимаемым шрифтом, содержатся достоверные 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, ООО «Почта Сервис» формально исполнены требования пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Действия ООО «Почта Сервис» по размещению в рекламе информации об условиях признания клиента победителем способом, затрудняющим восприятие такой рекламы потребителем, являются нарушением части 7 статьи 5 Закона о рекламе и сами по себе не могут быть признаны указанием недостоверных сведений, а равно нарушением пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Местом совершения административного правонарушения является территория распространения газеты «Моя семья», в том числе г. Москва.

Время совершения административного правонарушения — 14.09.2015 (первый день распространения газеты «Моя семья» (№ 36 (779) от 14.09.2015).

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 «Моя семья» (№ 36 (779) от 14.09.2015) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», с нарушением части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно трудовому договору от 12.11.2014, заключенному 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 «Моя семья» (№ 36 (779) от 14.09.2015) рекламы стимулирующего мероприятия, проводимого ООО «Почта Сервис», с нарушением части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

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, независимых от <...> , в материалах дела не представлено.

Таким образом, 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 «Моя семья» (№ 36 (779) от 14.09.2015) 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.

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 Полетаевой М.А.

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

ПОСТАНОВИЛ:

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

2. За нарушение части 1 статьи 14.3 КоАП РФ назначить должностному лицу ООО «Почта Сервис» <....> 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 № 4-14.3-421/77-16.

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.

Заместитель руководителя

<....>