

ИГ/36384/18 от 30.07.2018

АО «МаксимаТелеком»

Старопименовский пер., д. 10,
г. Москва, 127006

<...>

<...>

ООО «21ХОЛДИНГ»

Кулаков пер., д. 9А, стр. 1, комн. 21,
г. Москва, 129626

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-5-176/77-18

«19» июня 2018 г.

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссии) в составе:

председателя Комиссии – <...>,

членов Комиссии – <...>, <...>,

рассмотрев дело № 3-5-176/77-18, возбужденное на основании Акта плановой выездной проверки юридического лица № 8-46 от 12.12.2017 по факту размещения АО «МаксимаТелеком» (место нахождения: Старопименовский пер., д. 10, г. Москва, 127006) рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе):

– реклама «21SHOP; подарок 3 000 р по промокоду «МЕТРО» (GraphicBanner_october_06) — части 7 статьи 5 Закона о рекламе, в присутствии представителей: АО «МаксимаТелеком» в лице <...> (по доверенности № <...>); ООО «21Холдинг» в лице <...> (по доверенности <...>), в лице <...> (по доверенности <...>),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-176/77-18 возбуждено Московским УФАС России на основании Акта плановой выездной проверки юридического лица № 8-46 от 12.12.2017 по факту размещения АО «МаксимаТелеком» (место нахождения: Старопименовский пер., д. 10, г. Москва, 127006) рекламы «21SHOP; подарок 3 000 р по промокоду «МЕТРО» (GraphicBanner_october_06).

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы представителей лиц, участвующих в деле, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

АО «МаксимаТелеком» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 25.11.2004 за основным государственным регистрационным номером 1047796902450; ИНН 7703534295.

ООО «21ХОЛДИНГ» (место нахождения: Кулаков пер., д. 9А, стр. 1, комн. 21, г. Москва, 129626) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 11.08.2014 за основным государственным регистрационным номером 1147746909177, ИНН 7743935624.

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.

Рассматриваемая реклама содержала в себе следующую информацию: *«ПОТРАТЬ 3 000 РУБ. В МАГАЗИНЕ 21SHOP ТРЦ «COLUMBUS», 2 ЭТАЖ / ПОДАРОК 3 000 Р ПО ПРОМОКОДУ «МЕТРО».*

Исходя из вышеизложенного, целью размещения указанных сведений является привлечение внимания потребителей к магазину 21SHOP.

Информация размещалась в сети Интернет при подключении к бесплатной беспроводной сети WiFi в общественном транспорте на территории г. Москвы в виде flash-баннеров, а следовательно, сведения были

распространены широкому заранее неопределенному кругу лиц, на территории Российской Федерации.

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.

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация содержит объект рекламирования, распространялась неопределенному кругу лиц и, исходя из содержания, направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования, а следовательно, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе, что не оспаривается сторонами по делу.

Согласно части 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.

Рассматриваемая реклама содержала сведения о возможности получить в подарок 3 000 рублей и потратить их в магазине 21SHOP, расположенном в ТРЦ «COLUMBUS».

В соответствии с представленными в материалы дела документами и сведениями, при нажатии (клике) на рассматриваемую рекламу происходил переход на сайт магазина, а именно на страницу, описывающую бонусную программу. В связи с изложенным, по мнению ООО «21Холдинг» в рассматриваемой рекламе отсутствуют признаки нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Между тем, Комиссией установлено, что для того, чтобы воспользоваться промокодом, указанным в рекламе и получить в подарок 3 000 рублей, лицу необходимо было зарегистрироваться в бонусной программе и получить бонусную карту.

При этом в рассматриваемой рекламе подобная информация отсутствовала, а на странице сайта, на которую происходил переход отсутствовала какая-либо информация о возможности и порядке получения в подарок 3 000 рублей по промокоду, указанному в рекламе.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствует часть существенной информации, которая может вести потребителя в заблуждение, в том числе о невозможности воспользоваться предложением при условии приобретения квартиры не в ипотеку, а также об ограниченном круге банков, предоставляющих возможность не платить первоначальный взнос.

На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России установлен факт нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе, при распространении на странице сети WiFi Московского метрополитена в период с

01.10.2017 по 31.10.2017 рекламы «21SHOP; подарок 3 000 р по промокоду «МЕТРО» (GraphicBanner_october_06).

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама «21SHOP; подарок 3 000 р по промокоду «МЕТРО» (GraphicBanner_october_06), содержащая нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе, является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение части 7 статьи 5, части 3 статьи 28 Закона о рекламе, в соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, несет рекламоделец.

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

В рамках дела установлено, что лицом, определившим объект рекламирования, является ООО «21Холдинг», что Обществом не оспаривается.

Таким образом, ответственность за нарушение в рассматриваемой рекламе части 7 статьи 5 Закона о рекламе несет ООО «21Холдинг».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что размещение спорной рекламы осуществлялось при распространении на странице сети WiFi Московского метрополитена.

На основании изложенного и принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что рекламодателем спорной рекламы является АО «МаксимаТелеком». Обществом данный факт не оспаривается.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации

о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи АО «МаксимаТелеком», ООО «21Холдинг» предписаний о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Также, частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Исходя из части 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Согласно письменным пояснениям и представленным в материалы дела документам и сведениям рассматриваемая реклама распространялась в период с 01.10.2017 по 31.10.2017.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности на момент оглашения резолютивной части решения не истек.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «21Холдинг» нарушившим требования части 7 статьи 5 Закона о рекламе при распространении на странице сети WiFi Московского метрополитена в период с 01.10.2017 по 31.10.2017 рекламы «21SHOP; подарок 3

000 р по промокоду «МЕТРО» (*GraphicBanner_october_06*), в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре.

2. Выдать АО «МаксимаТелеком», ООО «21Холдинг» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г.Москвы в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>