

ИГ/21740/18 от 08.05.2018

ООО «Гэллэри Сервис»

Багратионовский пр-д, д. 7, к. 20а,
г. Москва, 121087

АО «Код оф Трейд»

Вернандский пр-кт, д. 11/19,
пом. IVA, ком. 3,
г. Москва, 119311

ikharchevnaya@mediadirectiongroup.ru

ЗАО «ОМД Медиа Дирекшн»

1-я Тверская-Ямская ул., д. 5/2,
г. Москва, 125147

Дербеневская наб., д. 7,
г. Москва, 115114

ООО «АФИ РУС»

Бережковская наб., д. 16А, стр. 5,
г. Москва, 121059

РЕШЕНИЕ

«01» марта 2018 года

г. Москва

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

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>,

рассмотрев дело № 3-9-274/77-17 по признакам нарушения ООО «Гэллэри Сервис», АО «Код оф Трейд», ЗАО «ОМД Медиа Дирекшн», ООО «АФИ РУС» статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы «АФИМОЛ Сити; покупай летом, выиграй ДОМ на миллион» (994_ГС-11_2927; 994_ГС-11_2927_4235),

в присутствии представителей ООО «Гэллэри Сервис» в лице <...>, <...>, <...>; ООО «АФИ РУС» в лице <...>, <...>; АО «Код оф Трейд» в лице <...>; ЗАО «ОМД Медиа Дирекшн» в лице <...>.

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-9-274/77-17 возбуждено в отношении ООО «Гэллэри Сервис», ООО «Код оф Трейд» по факту распространения рекламы «АФИМОЛ Сити; покупай летом, выиграй ДОМ на миллион» (994_ГС-11_2927; 994_ГС-11_2927_4235).

Далее, определением по делу № 3-9-274/77-17 30.01.2018 в качестве лиц, в действиях которых усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, были привлечены к участию в деле ЗАО «ОМД Медиа Дирекшн», ООО «АФИ РУС».

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения пункта 2 статьи 9 Закона о рекламе, выразившееся в распространении рекламы стимулирующего мероприятия без указания на источник информации о количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, месте и порядке их получения.

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

ООО «Гэллэри Сервис» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 10.08.2004 за основным государственным регистрационным номером 1047796651176, ИНН 7714564333, КПП 773001001.

АО «Код оф Трейд» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 05.10.2005 за основным государственным регистрационным номером 1057748474761, ИНН 7710601954, КПП 773601001.

ЗАО «ОМД Медиа Дирекшн» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 31.05.2005 за основным государственным регистрационным номером 1057747131991, ИНН 7710586368, КПП 771001001.

ООО «АФИ РУС» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 22.06.2004 за основным государственным регистрационным номером

1047796448325, ИНН 7703521521, КПП 773001001.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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.

Реклама размещалась на рекламных конструкциях на территории города Москва. Таким образом, установлено, что место и способ распространения рассматриваемой рекламы является общедоступным для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории его распространения и кругу лиц-потребителей рекламы, Комиссией Московского УФАС России не установлено.

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

В соответствии со статьей 9 Закона о рекламе, под стимулирующим мероприятием понимается конкурс, игра или иное подобное мероприятие, условием участия в котором является приобретение определенного товара.

Спорная реклама содержала следующие сведения: «Торгово-развлекательный центр АФИМОЛЛ сити; Покупай летом, выиграй ДОМ на миллион; Москва-Сити, Пресненская наб., д. 2, м. Выставочная, м. Деловой центр *Главный приз — сертификат номиналом 1 000 000 рублей от компании «Теремь-про». Строки проведения акции с 01.06.2016 г. по 26.08.2016 г. Вручение призов — 15.06.2016 г. и 26.08.2016 г. Информация об организаторе акции, сроках и правилах ее проведения на сайте www.afimall.ru».

Исходя из содержания, целью размещения указанных сведений является привлечение внимания потребителей к Торговому центру «Афимолл», посредством проведения стимулирующего мероприятия.

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация содержит объекты рекламирования, распространялась неопределенному кругу лиц и, исходя из содержания, направлена на привлечение внимания потребителей к объектам рекламирования, а следовательно, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Согласно пункту 2 статьи 9 Закона о рекламе, в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должен быть указан источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В соответствии с пунктом 27 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее — Пленум), в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующего мероприятия, должны быть указаны сроки проведения данного мероприятия, а также источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения.

Названные нормы обязывают рекламодателя сообщать не саму информацию об организаторе стимулирующего мероприятия и так далее, а источник этой информации (например, адрес интернет-сайта, номер телефона, по которому можно получить информацию).

Более того в силу пункта 26 Пленума, реклама должна содержать указание на конкретный источник необходимой информации.

Наличие у потребителей рекламы потенциальной возможности получить необходимую информацию, обратившись к рекламодателю по телефону, приведенному в рекламе, или при посещении его интернет-сайта не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности, предусмотренных Законом о рекламе.

Таким образом, в рекламе, в которой обязательно необходимо указать источник определенной информации, недостаточно только указать сайт в сети Интернет, на котором может быть получена данная информация — также необходимо указать и какая конкретно информация может быть получена на данном сайте.

В рекламе «АФИМОЛ Сити; покупай летом, выиграй ДОМ на миллион» (994_ГС-11_2927; 994_ГС-11_2927_4235) отсутствует указание на источник информации на источник информации о количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, месте и порядке их получения.

Исходя из диспозиции статьи 9 Закона о рекламе, реклама стимулирующего мероприятия должна сообщать об источнике каждого из данных условий и правил путем прямого указания на информацию,

сообщающуюся данным источником. То есть, потребитель рекламы должен быть уведомлен о конкретной информации, которую он может получить, обратившись к названному источнику.

Такая позиция подтверждается и имеющейся административной и судебной практикой (например, Определение Верховного Суда Российской Федерации от 20.11.2014 № 305-КГ14-3871 по делу № А40-164508/2013).

Согласно вышеизложенным фактам, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что рекламируемое мероприятие по своей природе и сущности является стимулирующим мероприятием, а следовательно реклама такого мероприятия должна соответствовать требованиям статьи 9 Закона о рекламе, в частности требования об указании на источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Однако, исходя из содержания рекламного макета, в данном случае отсутствовала необходимая в силу статьи 9 Закона о рекламе информация.

По мнению Комиссии, сведения до потребителя рекламы доведены не в надлежащей форме и могут привести к утрате важной для потенциального участника стимулирующего мероприятия информации.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что размещение спорной рекламы осуществлялось. Реклама размещалась на рекламных конструкциях на территории города Москва.

На основании представленных в материалах настоящего дела документов установлено, что спорная реклама распространялась на основании последовательно заключенных договоров:

- 1) Договор № АФМ1-ОМД/10-13 от 01.10.2013, заключенный между ООО «АФИ РУС» и ЗАО «ОМД Медиа Дирекшн»;
- 2) Договор № ООИ01/01-15 от 01.01.2015, заключенный между ЗАО «ОМД Медиа Дирекшн» и ЗАО «Код оф Трейд»;
- 3) Договор № 994/ГС-11 от 20.12.2010, заключенный между ЗАО «Код оф Трейд» и ООО «Гэллэри Сервис».

Исходя из вышеизложенного, рекламодателем спорной рекламы является ООО «АФИ РУС», что ООО «АФИ РУС» не отрицает.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является лицо осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

На основании изложенного и принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что

рекламораспространителем спорной рекламы является ООО «Гэллэри Сервис».

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 9 Закона о рекламе несут как рекламодаделец, так и рекламораспространитель.

Таким образом, в действиях ООО «АФИ РУС», ООО «Гэллэри Сервис» при распространении рассматриваемой рекламы стимулирующего мероприятия установлен факт нарушения пункта 2 статьи 9 Закона о рекламе.

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 ООО «Гэллэри Сервис», АО «Код оф Трейд», ЗАО «ОМД Медиа Дирекшн», ООО «АФИ РУС» предписаний о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

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 «АФИ РУС», ООО «Гэллэри Сервис» нарушившими пункт 2 статьи 9 Закона о рекламе при распространении рекламы «АФИМОЛ Сити; покупай летом, выиграй ДОМ на миллион» (994_ГС-11_2927; 994_ГС-11_2927_4235).

2. Выдать ООО «АФИ РУС», ООО «Гэллэри Сервис» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать АО «Код оф Трейд», ЗАО «ОМД Медиа Дирекшн» предписания о прекращении распространения рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьей 37 Закона о рекламе.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Исполнитель: <...>

8 (495) 784-75-05 (доб <...>)