

ООО «Метро Кэш Энд Керри»

125445, г. Москва, Ленинградское шоссе,
д. 71Г

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 002/04/14.3-490/2023 об административном правонарушении

03.04.2023 года

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев материалы дела № 002/05/18-2160/2022 по нарушению законодательства Российской Федерации «О рекламе» и материалы административного дела № 002/04/14.3-490/2023 в отношении ООО «Метро Кэш Энд Керри» (ОГРН: 1027700272148, ИНН: 7704218694, юридический адрес: 125445, г. Москва, Ленинградское шоссе, д. 71Г, далее ООО «Метро») (права и обязанности разъяснены),

УСТАНОВИЛ:

03.10.2022 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - УФАС по РБ, антимонопольная служба) посредством электронной почты (интернет приемная ФАС) поступило заявление гражданина (вх. № 14812-ИП/22) указывающее на признаки нарушения ФЗ «О рекламе».

В обращении Заявитель сообщил, что 30.08.2022 года в 14:16 (время московское) на адрес электронного почтового ящика () получил нежелательное сообщение следующего содержания:



Адрес электронной почты, с которого поступила данная информация – metronews@newsletter.metro-cc.ru.

Из обращения Заявителя следует, что рекламное сообщение поступило на адрес электронной почты без его предварительного согласия.

Кроме этого, Заявитель указывает на признаки нарушения требований при рекламировании алкогольной продукции. Позиция Заявителя в указанной части: *«Ранее мои отношения с Обществом «МЕТРО Кэш энд Керри», которое я считаю рекламодателем/изготовителем/распространителем (далее – источник рекламы), сложились в силу заполнения мною формы на сайте metro-cc.ru, в ходе чего был также раскрыт и адрес моей электронной почты. Первое: При моей регистрации в администрируемой источником рекламы информационной системе, обеспечивающей размещение заказа на товары (далее – система приема заказов) не была проведена независимая верификация моего возраста (не помню, но если я что-то и сообщал по этому поводу, то это точно было только с моих слов). Адресное рекламирование алкоголя в таких обстоятельствах нахожусь игнорирующим охраняемые нормой п. 5 ч. 1 ст. 21 Федерального Закона «О рекламе» интересы. Второе: Я бы задумался над тем, подпадает ли реклама алкоголя посредством электронных писем под запрет п. 8 ч. 2 ст. 21 Федерального Закона «О рекламе».*

В рамках рассмотрения обращения, письменные пояснения относительно рассматриваемых обстоятельств представлены ООО «Метро Кэш Энд Керри» (далее – ООО «Метро») (вх. № 17355-ЭП/22 от 16.11.2022 электронная почта, вх. № 17938/22 от 28.11.2022 почта России).

Письмом ФАС России (от 07.11.2022 исх. № КТ/101137/22), на основании

пункта 7 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 года № 1922, Башкортостанское УФАС России наделено полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Метро».

29.11.2022 года Башкортостанским УФАС России, в порядке части 2 статьи 36 Закона о рекламе возбуждено дело № 002/05/18-2160/2022 по признакам нарушения части 1 статьи 18, пункта 5 части 1 и пункта 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе». К участию в деле привлечены:

• **Заявитель:**

- вх. № 14812-ИП/22 от 03.10.2022.

• **Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:**

- ООО «Метро Кэш Энд Керри» (ОГРН: 1027700272148, ИНН: 7704218694).

Рассмотрение дела назначено на 15.12.2022 года.

02.12.2022 года от Заявителя поступили пояснения (вх. № 18271-ИП/22 электронная почта).

15.12.2022 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-2160/2022 по признакам нарушения законодательства о рекламе присутствовал:

- Заявитель – <...> (документ удостоверяющий личность). Озвучена позиция по делу.

Представитель ООО «Метро» не присутствовал. Запрошенные сведения (документы и материалы) не представлены. Каких-либо пояснений или ходатайств от Общества не поступило.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте национальной почтовой службы (<https://npspost.ru/>) корреспонденция с почтовым идентификационным номером 82500002245253 (определения с сопроводительным письмом от 30.11.2022) направленная ООО «Метро» по юридическому адресу: г. Москва, Ленинградское шоссе, д. 71Г., адресатом не получено.

В рамках заседания Комиссии, Заявителем заявлено ходатайство о рассмотрении дела № 002/05/18-2160/2022 путем систем видео-конференц-связи.

Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. продлить срок рассмотрения дела № 002/05/18-2160/2022.

2. отложить рассмотрение дела на другую дату - 23.01.2023 года.

19.12.2022 года от Заявителя поступили дополнительные пояснения, а также ходатайство о выяснении обстоятельств, путем направления дополнительных вопросов в адрес ООО «Метро» (вх. № 19353-ИП/22 электронная почта).

29.12.2022 года от ООО «Метро» посредством электронной почты поступили письменные пояснения относительно рассматриваемых обстоятельств (вх. № 20161-ЭП/22). Аналогичные сведения представлены по почте России (вх. № 168/23 от 10.01.2023).

23.01.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-2160/2022 путем использования систем видео-конференц-связи присутствовали:

- Заявитель – <...>

- <...> (доверенность № 460/20/д от 15.09.2020) – представитель ООО «Метро».

Сторонами озвучена позиция по делу.

Ранее поступившее ходатайство (вх. № 19353-ИП/22 от 19.12.2022) Заявителя удовлетворено.

Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. отложить рассмотрение дела на другую дату - 07.02.2023 года.

Заявителем представлены дополнительные пояснения в рамках дела (вх. № 1205-ИП/23 от 27.01.2023, 1249-ИП/23 от 30.01.2023, 1401-ИП/23 от 31.01.2023, 1856-ИП/23 от 07.02.2023 электронная почта).

Письменные пояснения представлены ООО «Метро» (вх. № 1640-ЭП/23 от 02.02.2023 электронная почта).

07.02.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-2160/2022 путем использования систем видео-конференц-связи присутствовали:

- Заявитель – <...>

- <...> (доверенность № 460/20/д от 15.09.2020) – представитель ООО «Метро».

Сторонами озвучена позиция по делу.

Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. отложить рассмотрение дела на другую дату - 20.02.2023 года.

10.02.2023 года дополнительные пояснения представлены Заявителем (вх. № 2110-ИП/23 электронная почта). Также заявлено ходатайство об обеспечении доказательств.

16.02.2023 года дополнительные пояснения в рамках дела представлены ООО «Метро» (вх. № 2447-ЭП/23 электронная почта). Аналогичные сведения представлены по почте России (вх. № 2791/23 от 21.02.2023).

16.02.2023 года письменные пояснения поступили от Заявителя (вх. № 2455-ИП/23 электронная почта).

20.02.2023 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 002/05/18-2160/2022 путем использования систем видео-конференц-связи присутствовали:

- Заявитель – <...>

- <...> (доверенность № 460/20/д от 15.09.2020) – представитель ООО «Метро».

Сторонами озвучена позиция по делу.

Ранее поступившее ходатайство Заявителя, об обеспечении доказательств (вх. № 2110-ИП/23 от 10.02.2023 электронная почта), удовлетворено.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а также необходимостью получения по данному делу объективной и полной информации, в соответствии с пунктом 37 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия объявила перерыв в рассмотрении дела до 22.02.2023 года.

21.02.2023 года дополнительные пояснения и материалы представлены ООО «Метро» (вх. № 2782-ЭП/23 электронная почта). Аналогичные сведения

представлены также по почте России (вх. № 3139/23 от 28.02.2023).

22.02.2023 года дополнительные пояснения поступили от Заявителя (вх. № 2821-ИП/23 электронная почта).

22.02.2023 года рассмотрение Комиссией дела № 002/05/18-2160/2022 после перерыва продолжено с момента, на котором оно было прервано, путем использования систем видео-конференц-связи в присутствии:

- Заявителя – <...>

- <...> (доверенность № 460/20/д от 15.09.2020) и <...> (доверенность № 363/22/Д от 10.06.2022) – представителей ООО «Метро».

Сторонами озвучена позиция по делу.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а также необходимостью получения по данному делу объективной и полной информации, в соответствии с пунктом 37 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия объявила перерыв в рассмотрении дела до 27.02.2023 года.

22.02.2023 года от Заявителя поступили дополнительные сведения (вх. № 2875-ЭП/23 электронная почта).

27.02.2023 года рассмотрение Комиссией дела № 002/05/18-2160/2022 после перерыва продолжено с момента, на котором оно было прервано, путем использования систем видео-конференц-связи в присутствии:

- Заявителя – <...>

- <...> (доверенность № 460/20/д от 15.09.2020) и <...> (доверенность № 54/22/д от 02.02.2022) – представителей ООО «Метро».

Сторонами озвучена позиция по делу.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что реклама, распространенная 30.08.2022 года в 14:16 (время московское) на адрес электронного почтового ящика с адреса metronews@newsletter.metro-cc.ru следующего содержания:





нарушает пункт 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена путем использования сетей электросвязи (поступление на почтовый ящик Заявителя -);
- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц и не является персонализированной;
- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем (хозяйствующий субъект – ООО «Метро Кэш энд Керри») и осуществляемой им деятельности и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке;
- объектом рекламирования выступает товар (услуги) – ассортимент

премиальной алкогольной продукции представленной в торговых центрах METRO.

- целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги).

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Требования к рекламе, распространяющейся по сетям электросвязи, установлены статьей 18 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Каждый рекламодатель обязан соблюдать требования части 1 статьи 18 ФЗ «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламодателем.

Согласие на получение рекламы должно быть выполнено таким образом, чтобы можно было однозначно идентифицировать такого абонента,.

Таким образом, согласие абонента на получение рекламы должно, во-первых, относиться к конкретному рекламодателю либо рекламодателю, во-вторых – должно быть выражено явно.

Бремя доказывания наличия предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы по сетям электросвязи лежит на рекламодателе, при этом, заявитель не обязан доказывать факт отсутствия подобного согласия.

Необходимо иметь в виду, что в данном случае под абонентом или адресатом надлежит понимать лицо, на чей адрес электронной почты или телефон поступило соответствующее рекламное сообщение.

Поступление рекламы на электронную почту <...> подтверждается представленными в Башкортостанское УФАС России скриншотами сообщений, содержащих изображение рассматриваемой рекламы, а также сведениями о дате и времени поступления рекламы, его получателе.

Принимая во внимание тот факт, что Заявитель представил в адрес Башкортостанского УФАС России изображения рекламы, а также сведения о дате и времени поступления рекламы, его получателе, антимонопольный орган приходит к выводу о принадлежности электронной почты <...> Заявителю.

Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи.

Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя (Постановление пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Пленум № 58).

Факт поступления указанного сообщения Заявителю, а также принадлежность электронного почтового ящика metronews@newsletter.metro-cc.ru ООО «Метро» не оспаривается.

В части получения согласия от владельца почтового ящика <...> ООО «Метро» сообщено, в частности следующее:

«...Клиент <...> предоставил METRO согласие на получение рекламных сообщений 03.04.2020 при выпуске карты гостя для посещения торговых центров и совершения покупок, оставив свои данные, согласие на обработку персональных данных и получение рекламных сообщений на электронную почту, что подтверждается данными внутренних учётных систем METRO...

...Карту гостя по состоянию на апрель 2020 года можно было оформить посредством участия в специальном предложении METRO с получением 1000 бонусов кэшбека за регистрацию при заполнении специальной формы регистрации, размещённой на сайте METRO, указав свои контактные данные и оформив подписку на новости, рекламу и специальные предложения METRO...

... Потенциальный клиент заполняет форму регистрации, в том числе свои контактные данные: e-mail и номер мобильного телефона. Также на оставленные контактные данные участником оформляется подписка на рекламные сообщения и спецпредложения от METRO (последняя графа). Именно на оставленные контактные данные потенциального клиента METRO после получения заявки и её обработки направляется номер оформленной карты гостя (карта гостя в электронном виде), а также информация о начислении баллов, которые можно списать на покупки в торговых центрах METRO... Подтверждением успешной регистрации является автоматическая отправка электронного письма заявителю на указанный им контактный электронный адрес в форме регистрации. В данном случае на адрес <...> было отправлено письмо со штрих-кодом карты гостя METRO с номером 6430101600747163031706 и информацией о начислении баллов по Акции...».

Заявитель с указанным доводом не согласен, по его мнению, при регистрации произошло навязывание согласия на получение рекламных сообщений, так как форма регистрации не предполагала возможности отказаться от дачи согласия и для завершения регистрации, и соответственно получения карты METRO, это было обязательным условием.

ООО «Метро» то обстоятельство, что при регистрации необходимо было выразить согласие на получение рекламы, не оспаривается. Общество указало, что оформление карты гостя являлось специальным акционным предложением, действующим с 03.04.2020 по 31.05.2020 при единовременном выполнении участником следующих условий:

- это новый клиент, у которого ранее не было каких-либо карт METRO.

- физическое лицо, достигшее возраста 18 лет.
- заполнение формы участия в Акции и подписка на новости/акции компании.

Юридическим лицом в материалы дела представлены Правила проведения акции «Оформление карты МЕТРО+1000 бонусов» (утв. Приказом от 15.11.2019 № 15112019), а также макет рекламного материала, размещенного в период с 03.04.2020 по 31.05.2020 с условиями участия в Акции по выпуску карты гостя МЕТРО.

Учитывая то обстоятельство, что в материалы дела непосредственно рекламная информация, которая распространялась в период проведения данной Акции не представлена, в том числе в период регистрации Заявителя (из-за истечения сроков хранения рекламных материалов), Комиссия лишена возможности оценить ее содержание на предмет достоверности и добросовестности. Соответственно сведения о порядке и условиях регистрации в Акции «Оформление карты МЕТРО+1000 бонусов», получены исключительно из Правил утвержденных Приказом от 15.11.2019 № 15112019.

Данными Правилами в частности установлено следующее.

- пункт 1.1. Настоящие Правила определяют порядок, условия, место и сроки проведения Акции «Оформи карту гостя и получи 1000 приветственных бонусов» (далее – Акция), а также размер вознаграждения в рамках Акции и условия его получения. В соответствии со статьей 435 и частью 2 статьи 437 Гражданского кодекса Российской Федерации настоящие правила являются официальной публичной офертой (предложением) ООО «МЕТРО Кэш энд Керри», адресованной всем заинтересованным лицам (участникам) принять в ней участие. В соответствии с частью 3 статьи 438 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае согласия с предложенными условиями Акции, лицо вступает во взаимоотношения с Организатором и участвует в акции «Оформи карту гостя и получи 1000 приветственных бонусов» путем получения, накопления и использования бонусов в соответствии с настоящими Правилами (акцепт оферты).

- пункт 1.5. Специальное предложение действительно для новых клиентов, ранее не имевших регистрации в качестве клиента МЕТРО/держателя карты гостя МЕТРО, при условии регистрации на сайте www.metro-cc.ru, в мобильном приложении МЕТРО или в ТЦ МЕТРО, и подписке на новости и акции компании.

- пункт 1.6. Участники Акции получают именные электронные карты гостя МЕТРО и приветственные 1000 бонусов на покупки в ТЦ МЕТРО. Воспользоваться приветственными бонусами может держатель карты гостя МЕТРО, совершивший покупку в ТЦ МЕТРО в Период использования приветственных бонусов.

- пункт 2.1. Акция «Оформи карту гостя и получи 1000 приветственных бонусов» (далее – Акция) - маркетинговая программа для потенциальных клиентов ООО МЕТРО Кэш энд Керри, построенная на механизме использования Бонусов Участниками акции с применением специального программного обеспечения (учётной системы) Организатора Акции и управляемая Организатором Акции.

Актуальные Правила Акции размещены на Сайте www.metro-cc.ru.

- пункт 5.4. Информацию об акции пользователи получают из различного рода рекламных материалов.
- пункт 5.5. Каждый Участник Акции вправе отказаться или воздержаться от участия в Акции.
- пункт 5.6. Участники Акции обязаны выполнять все действия, связанные с участием в Акции и получением Призов, в установленных настоящими Правилами порядке и сроки.
- пункт 5.7. Участник обязан соблюдать все условия настоящих Правил.
- пункт 7.1. Для оформления карты гостя МЕТРО и получения приветственных бонусов, необходимо заполнить форму на участие в Акции на сайте - <https://metro-cc.ru/> с оформлением карты гостя и получением 1000 приветственных баллов на первую покупку. 1 бонус=1рубль.
- пункт 7.4. Специальное предложение действительно для новых клиентов, ранее не имевших регистрации в качестве клиента МЕТРО. При условии заполнения формы регистрации в Акции и подписке на новости/акции компании.
- пункт 7.11. В случае, если участник Акции перестаёт соответствовать условиям такой Акции согласно настоящим Правилам в период срока действия бонусных баллов (п.7.6 настоящих Правил), в частности – отозвано согласие на рекламу от МЕТРО, прекращено действие карты гостя и т.п. нарушение настоящих Правил Акции, начисленные в момент регистрации участника бонусы аннулируются и к списанию на кассе при совершении покупки недоступны.

Таким образом, исходя из Правил проведения акции «Оформление карты МЕТРО+1000 бонусов» дача согласия на направление рекламной информации является обязательным условием участия в Акции. Без предоставления согласия регистрация невозможна.

Факт регистрации на сайте www.metro-cc.ru и проставления галочки в разделе дачи согласия на получение рекламных сообщений, Заявителем не оспаривается.

Как уже было указано выше, Закон о рекламе не определяет порядок и форму получения предварительного согласия абонента на получение рекламы по сетям электросвязи. Следовательно, согласие абонента может быть выражено в любой форме, достаточной для его идентификации и подтверждения волеизъявления на получение рекламы от конкретного рекламодателя/распространителя.

В соответствии с частью 3 статьи 438 Гражданского Кодекса Российской Федерации такое согласие (акцепт) может быть получено путем выполнения действий указанных в оферте условий.

Довод Заявителя о том, что участие в Акции является единственным способом получения карты гостя МЕТРО, а соответственно иными способами получить карту для совершения покупок в торговых центрах не представляется возможным, Комиссией Башкортостанского УФАС России отклоняется, так как вопросы о правомерности наличия либо отсутствия карты гостя для совершения покупок не регулируются Законом о рекламе.

Также не регулируются Законом о рекламе вопросы, о правомерности условий установленных Правилами проведения акции «Оформление карты МЕТРО+1000

бонусов». Аналогично данный Закон не затрагивает обстоятельства регистрации – только путем участия в Акции или регистрация без участия в таковой.

Заявителем в материалы дела рекламная информация, из содержания которой можно было бы установить, что условия Акции отражены в ином виде (что могло бы ввести потребителей в заблуждение по обстоятельствам регистрации и участия в Акции), чем те которые присутствуют в Правилах, не представлена.

На основании изложенного, учитывая, что Заявитель дал согласие на получение рекламы от ООО «Метро», став участником Акции, и до настоящего времени не обращался в Общество с требованием об исключении его из рекламной рассылки, в действиях хозяйствующего субъекта отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 18 Закона о рекламе.

В части признаков нарушения пункта 5 части 1 и пункта 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе», Комиссия отмечает.

Статьей 21 Закона о рекламе установлены специальные требования и ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк, виноградная водка, бренди), вино, крепленое вино, игристое вино, включая российское шампанское, виноградо-содержащие напитки, плодовая алкогольная продукция, плодовые алкогольные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

В рассматриваемой рекламе представлены следующие товары с указанием артикулов и цен: • водка Montblanc, 0.7л; • водка Beluga Noble, 0.7л; • виски Pogue's Irish Whiskey, 0.7л; • виски Glenfiddich 12 лет, 0.7л; • джин Whitley Neill Blood Orange, 0.7л; • джин Berkshire, 0.5л; • ром OAKHEART Bacardi Original Premium, 1л; • коньяк Courvoisier VS, 0,7л; • коньяк Courvoisier VSOP, 0.7л.

В Федеральном реестре алкогольной продукции, размещенной в открытом доступе на сайте Федеральной службы по регулированию алкогольного рынка (<https://fsrar.gov.ru/>) в частности содержатся следующие сведения:

1. Montblanc, 0.7л – регистрационный номер 01-00185278. Наименование продукции - Водка «МОНБЛАН Водка». Категория алкогольной продукции – водка.

2. Beluga Noble, 0.7л - регистрационный номер 02-00053261. Наименование продукции Водка «БЕЛУГА НОБЛ». Категория алкогольной продукции – водка.

3. Glenfiddich 12 лет, 0.7л - регистрационный номер 01-00003314. Наименование продукции - Виски шотландский односолодовый «Гленфиддик» 12 лет выдержки. Категория алкогольной продукции – виски.

4. Whitley Neill Blood Orange, 0.7л - регистрационный номер 01-00156422. Наименование продукции - Джин Уитли Нейлл со вкусом Красного Апельсина. Категория алкогольной продукции – джин.

5. Courvoisier VS, 0,7л - регистрационный номер 01-00058072. Наименование продукции - Коньяк КУРВУАЗЬЕ ВС. Категория алкогольной продукции – коньяк.

Таким образом, указанные товары представляют собой алкогольную продукцию.

По мнению ООО «Метро» данная рассылка соответствует условиям информирования клиента о представленном и возможном к покупке в торговом центре METRO ассортименте, не имеет целью продвижение тех или иных торговых марок/брендов.

С указанной позицией Комиссия не согласна. Как уже было указано выше, данная информация представляет собой рекламу.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту рекламирования для продвижения его на рынке, формирования к нему положительного отношения и закрепления его образа в памяти потребителя.

В начале рекламы присутствует обращение к потребителю – *«оригинальный домашний бар. Собери свою коллекцию премиальных напитков»*, что формирует интерес неопределенного круга лиц, к конкретным маркам алкогольной продукции. Указаны цены, представлен внешний вид. Фотографии выполнены в таком виде, что объект рекламирования ярко выделен на фоне, а дополнительные декоративные элементы подчеркивают центральный объект – алкогольную продукцию.

Таким образом, данная информация представляет собой рекламу алкогольной продукции.

Пунктом 5 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама алкогольной продукции не должна обращаться к несовершеннолетним.

Материалами дела установлено, что реклама алкогольной продукции поступила Заявителю после того как сотрудником ООО «Метро» был осуществлен выпуск пластиковой карты гостя на основе электронной заявки клиента 02.02.2022 года. В процессе выпуска пластиковой карты данным сотрудником была осуществлена проверка данных представленных клиентом в электронной форме. Таким образом, на момент распространения данной рекламы, ООО «Метро» располагало сведениями, что электронный почтовый ящик принадлежит лицу, достигшему совершеннолетнего возраста. Документов опровергающих данное обстоятельство не представлено.

Таким образом, факты нарушения пункта 5 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» не подтвердились.

Пунктом 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Так как данная реклама представляет собой рекламу алкогольной продукции и размещена в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (путем направления на электронный почтовый ящик) она нарушает требования пункта 8

части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение пункта 8 части 2 статьи 21 Закона о рекламе, в соответствии с частью 7 статьи 38 данного Закона, возложена на рекламодателя.

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

Комиссией установлено, что рекламодателем рекламы выступило ООО «Метро». Данный факт Общественным не оспаривается.

Согласно пункту 49 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 (пусть 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.

В силу пункта 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Метро» не выдавать, так как Заявителем доказательства повторного получения рекламной информации (после обращения в антимонопольный орган) не представлены.

Административная ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

- нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.1. КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или

юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Юридическое лицо не подлежит административной ответственности за совершение административного правонарушения, за которое должностное лицо или иной работник данного юридического лица привлечены к административной ответственности либо его единоличный исполнительный орган, имеющий статус юридического лица, привлечен к административной ответственности, если таким юридическим лицом были приняты все предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

В действиях ООО «Метро» содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании изложенного, УФАС по РБ в адрес ООО «Метро» направлено уведомление о составлении протокола (от 03.03.2023 исх. № ЮД/2101/23). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 21.03.2023 года.

21.03.2023 года на составлении протокола путем использования систем видеоконференц-связи (ходатайство о ВКС вх. № 4209-ЭП/23 от 17.03.2023 электронная почта) присутствовала <...> (доверенность № 460/20/д от 15.09.2020) представитель ООО «Метро». Доверенность не содержит право на подпись протокола об административном правонарушении. Рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 03.04.2023 года.

03.04.2023 года путем использования систем видеоконференц-связи (ходатайство о ВКС вх. № 4784-ЭП/23 от 28.03.2023) на рассмотрении дела присутствовала <...> (доверенность № 736-2023/S/3466/1090 от 23.03.2023) представитель ООО «Метро», озвучена позиция.

Событие административного правонарушения вменяемое ООО «Метро» выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования пункта 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Объектом рассматриваемого правонарушения являются отношения в области получения потребителями надлежащей рекламы, соответствующей требованиям законодательства о рекламе.

Субъект правонарушения - ООО «Метро Кэш Энд Керри» (ОГРН: 1027700272148, ИНН: 7704218694, юридический адрес: 125445, г. Москва, Ленинградское шоссе, д. 71Г).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется в неприятии ООО «Метро» всех зависящих мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

Доказательств, подтверждающих отсутствие у ООО «Метро» реальной возможности предпринять все возможные меры, направленные на недопущение нарушения требований действующего законодательства, в материалы административного дела не представлено. Указанный материал также не содержит доказательств того, что совершение правонарушения было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами либо непреодолимыми для юридического лица препятствиями.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 30.08.2022 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьи 4.5 КоАП РФ, не истекли.

В материалы дела также не представлены исключительные обстоятельства, которые могли бы быть учтены для снижения административного штрафа и возможности применения части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

В силу части 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.

В силу статьи 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В информационной базе платформы «Дело» (ЕИАС-Дело) по состоянию на 03.04.2023 года присутствуют сведения о привлечении ООО «Метро» к

административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения (статья 14.3 КоАП РФ):

- дело № 077/04/19.5-1898/2023 Московское УФАС России (УИН 16100500000001617992) – дата постановления 20.03.2023 года. Административный штраф в размере 300 000 рублей. Штраф оплачен 27.03.2023 года. Информация об обжаловании постановления в платформе отсутствует.

- дело № 077/04/14.3-4780/2022 Московское УФАС России (УИН 16100500000001389280) – дата постановления 07.04.2022 года. Административный штраф в размере 101 000 рублей. Штраф оплачен 25.05.2022 года. Информация об обжаловании постановления в платформе отсутствует.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ к числу обстоятельств, отягчающими административную ответственность, относится повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

Обстоятельства смягчающие вину не установлены.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, 4.6, части 1 статьи 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Метро» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **административного штрафа в размере двухсот пятидесяти тысяч рублей (250 000 рублей).**

ВНИМАНИЕ! платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН, указанного в назначении платежа.

Реквизиты для перечисления штрафа:

УИН 16100500000001629389

Получатель: УФК по Республике Башкортостан (Башкортостанское УФАС России)

ИНН получателя 0274090077

КПП получателя 027401001

Номер казначейского счета 03100643000000010100

ОТДЕЛЕНИЕ-НБ РЕСПУБЛИКА БАШКОРТОСТАН БАНКА РОССИИ//УФК по Республике Башкортостан г. Уфа

ЕКС 40102810045370000067

БИК УФК 018073401

ОКТМО 80701000

Штраф зачисляется в доход бюджета на код:

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

№ постановления 002/04/14.3-490/2023.

Об уплате штрафа необходимо сообщить в Башкортостанское УФАС России, представив копию платежного документа на адрес электронной почты антимонопольного органа.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 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 статьи 32.2, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд и в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с частью 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>