

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/05/9-9001/2019

«30» октября 2019 года

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: <...>а,

членов Комиссии: <...>ой, <...>ой,

рассмотрев дело № 077/05/9-9001/2019, возбужденное на основании заявления физического лица и материалов по признакам нарушения ООО «О'КЕЙ» (ОГРН 1027810304950, ИНН 7826087713), ООО «ПАМУККАЛЕ М» (ОГРН 1197746288706, ИНН 7727417985), пункта 1 статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), ООО «О'КЕЙ» пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе,

в присутствии: представителя ООО «О'КЕЙ» в лице <...> (по доверенности № ОК/19-2194 от 01.07.2019), представителя ООО «Центр Продвижения-НН» в лице <...> (по доверенности № б/н от 25.09.2019), а также законного представителя ООО «Центр Продвижения-НН» - генерального директора <...>;

в отсутствие представителей ООО «ПАМУККАЛЕ М» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/05/9-9001/2019 возбуждено Московским УФАС России на основании заявления физического лица и материалов по факту распространения рекламы стимулирующего мероприятия посредством листовки, на которой содержалась информация следующего содержания: «СОВЕРШИ ПОКУПКУ НА СУММУ ОТ 1000 Р И ПОЛУЧИ ШАНС ВЫИГРАТЬ ПУТЕШЕСТВИЕ ПО ТУРЦИИ».

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.

ООО «О'КЕЙ» (место нахождения: Заневский пр-т, д. 65, корп. 1, лит. А, г. Санкт-Петербург, 195112) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 09.12.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027810304950; ИНН/КПП 7826087713/780601001.

ООО «ПАМУККАЛЕ М» (место нахождения: Воронцовская ул., д.27/35, г. Москва, 109147) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 25.04.2019 за основным государственным регистрационным номером 1197746288706;

ИНН/КПП 7727417985/772701001.

ООО «Центр Продвижения-НН» (место нахождения: Печерский съезд, д. 22, оф. 19, г. Нижний Новгород, 603093) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 21.01.2008 за основным государственным регистрационным номером 1085260000430; ИНН/КПП 5260216040/526001001.

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.

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

Рассматриваемая листовка содержит информацию о проведении стимулирующего мероприятия, что лицами, участвующими в деле не оспаривается.

Таким образом, целью размещения указанных сведений является привлечение внимания потребителей.

Информация размещалась в период с 07.06.2019 по 20.06.2019 в магазине «О'КЕЙ», расположенном по адресу: г. Москва, ул. Кировоградская, д. 23А, а следовательно, сведения были распространены широкому заранее неопределенному кругу лиц, в том числе на территории г. Москвы.

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.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 9 Закона о рекламе в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующего мероприятия, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия, а также 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 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.

Как следует из материалов дела, на рекламной листовке указано, что «ИНФОРМАЦИЯ ОБ ОРГАНИЗАТОРЕ АКЦИИ, О ПРАВИЛАХ ЕЕ ПРОВЕДЕНИЯ, КОЛИЧЕСТВЕ ПРИЗОВ, СРОКАХ, МЕСТЕ И ПОРЯДКЕ ИХ ПОЛУЧЕНИЯ РАЗМЕЩАЕТСЯ НА САЙТЕ WWW.LTRIP.RU».

Однако на указанном сайте в сети «Интернет» отсутствовала информация об организаторе стимулирующего мероприятия (акции), что подтверждается актом проверки информации в сети Интернет № 8-21 от 02.09.2019. Из чего следует вывод, что сведения об источнике информации о проводимой акции являются недостоверными в части содержания сведений об организаторе такого стимулирующего мероприятия.

Также на рассматриваемой листовке отсутствует информация о сроках проведения стимулирующего мероприятия (акции).

Вместе с тем, согласно документам и сведениям, представленным лицами, участвующими в деле, срок проведения акции составлял период с 07.06.2019 по 20.06.2019.

На заседании Комиссии по рассмотрению настоящего дела представителем ООО «О'КЕЙ» были представлены устные пояснения, согласно которым ООО «О'КЕЙ» с ООО «Центр Продвижения-НН» было согласовано распространение рекламной листовки с акцией, срок проведения которой составлял период с 07.06.2019 по 20.06.2019. При этом, как следует из материалов дела, срок проведения акции, размещенный на сайте www.ltrip.ru, менялся и составлял в том числе периоды, включающие июль и август 2019 года. При этом, представитель ООО «О'КЕЙ» обратил внимание, что влиять на информацию, размещаемую на указанной сайте, Общество не имело возможности.

Относительно заявленного довода Комиссия установила, что в рассматриваемом деле ООО «О'КЕЙ» является рекламодателем и применительно к положениям статьи 38 Закона о рекламе несет ответственность не за содержание указанного сайта, а за содержание непосредственно рекламной листовки. В этой связи довод относительно изменения содержания сайта www.ltrip.ru без причастности к этому ООО «О'КЕЙ» по существу не подлежит оценке в контексте того, что объективность и полноту данного обстоятельства может уточнить лишь рекламодатель - ООО «ПАМУККАЛЕ М». Кроме того сам по себе факт изменения информации на сайте не исключает того обстоятельства, что в самой рекламной листовке отсутствует информация о сроках проведения стимулирующего мероприятия.

Вместе с тем, представителем ООО «О'КЕЙ» был заявлен довод относительно корректного и правомерного содержания непосредственно рекламной

листовки, в которой был указан сайт в сети интернет www.ltrip.ru, содержащий актуальную в период проведения акции информацию об ее условиях и в том числе сроках проведения. По мнению представителя ООО «О'КЕЙ», положения статьи 9 Закона о рекламе не запрещают указывать информацию о сроке проведения акции непосредственно в источнике ее проведения. Одновременно факт отсутствия в тексте рекламной листовки информации о сроках проведения стимулирующего мероприятия ни ООО «О'КЕЙ», ни ООО «Центр Продвижения-НН» не оспаривается.

В свою очередь Комиссия исходит из прямого толкования положений пункта 1 статьи 9 Закона о рекламе, согласно которым в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующего мероприятия, должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия. Обязанность рекламодателя и рекламораспространителя включить в рекламу информацию об источнике информации об иных сведениях стимулирующего мероприятия, в том числе продублировать в таком источнике сведения о сроках его проведения, не исключают обязанности по соблюдению требований пункта 1 статьи 9 Закона о рекламе. Таким образом, применительно к рассматриваемому делу и в соответствии с требованиями Закона о рекламе информация о сроках проведения акции должна была содержаться непосредственно в тексте рекламной листовки. Указанные законодательные требования к такому объекту рекламированию как стимулирующее мероприятие направлены на дополнительную защиту потребителей рекламы и минимизацию возможного введения их в заблуждение отсутствием одного из основных условий участия в таком мероприятии.

Таким образом, при распространении в период с 07.06.2019 по 20.06.2019 в магазине «О'КЕЙ», расположенного по адресу: г. Москва, ул. Кировоградская, д. 23А, рекламы следующего содержания: «**СОВЕРШИ ПОКУПКУ НА СУММУ ОТ 1000 Р И ПОЛУЧИ ШАНС ВЫИГРАТЬ ПУТЕШЕСТВИЕ ПО ТУРЦИИ**» ответственность за нарушение пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет ООО «О'КЕЙ», за нарушение пункта 1 статьи 9 Закона о рекламе несут и ООО «О'КЕЙ» и ООО «ПАМУККАЛЕ М».

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

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 статьи 9 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

Из материалов дела следует, что рассматриваемая реклама распространялась на основании договора на оказание рекламных услуг № НН/24/09-ЗРУ от 01.08.2009, заключенного между ООО «О'КЕЙ» и ООО «Центр Продвижения-НН», а также договора № 2805-1 от 28.05.2019,

заключенного между ООО «Центр Продвижения-НН» и ООО «ПАМУККАЛЕ М».

Согласно пункту 1.1 Договора № 2805-1 ООО «Центр Продвижения-НН» по заданию ООО «ПАМУККАЛЕ М» обязуется оказать ООО «ПАМУККАЛЕ М» рекламные услуги, размещение рекламных информационных материалов в ТЦ «О'КЕЙ», а ООО «ПАМУККАЛЕ М» обязуется принять и оплатить данные услуги в соответствии с условиями настоящего договора.

Согласно платежным поручениям от 29.05.2019, 30.05.2019 оказанные услуги по размещению рекламы в период с 07.06.2019 по 20.06.2019 оплачены ООО «ПАМУККАЛЕ М» в полном объеме.

В соответствии с пунктом 1.1 договора № НН/24/09-ЗРУ ООО «О'КЕЙ» по заданию ООО «Центр Продвижения-НН» обязуется оказать ООО «Центр Продвижения-НН» рекламные услуги, а ООО «Центр Продвижения-НН» обязуется принять и оплатить данные услуги в соответствии с условиями настоящего договора.

В соответствии с пунктом 2.2 договора № НН/24/09-ЗРУ услуги оказываются на основании приложения и предоставленных ООО «Центр Продвижения-НН» рекламных материалов, соответствующих требованиям, согласованным с ООО «О'КЕЙ».

В соответствии с платежным поручением от 03.06.2019 ООО «Центр Продвижения-НН» оплатило услуги за период с 07.06.2019 по 20.06.2019 в полном объеме, а в соответствии актом сдачи-приемки услуг № 87/06 от 20.06.2019 ООО «О'КЕЙ» оказало соответствующие услуги.

Следовательно, из материалов дела установлено, что лицом, определившим объект рекламирования, а равно рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ПАМУККАЛЕ М», а лицом, непосредственно доводившим рекламу до ее потребителей, а равно рекламораспространителем, является ООО «О'КЕЙ».

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 «О'КЕЙ» и ООО «ПАМУККАЛЕ М» предписаний о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе, а также ООО «Центр Продвижения-НН» предписания о прекращении распространения рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации 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 «О'КЕЙ» и ООО «ПАМУККАЛЕ М» нарушившими требования пункта 1 статьи 9 Закона о рекламе, ООО «О'КЕЙ» нарушившим требования пункта 15 части 3 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в период с 07.06.2019 по 20.06.2019 в магазине «О'КЕЙ», расположенного по адресу: г. Москва, ул. Кировоградская, д. 23А, рекламы следующего содержания: «СОВЕРШИ ПОКУПКУ НА СУММУ ОТ 1000 Р И ПОЛУЧИ ШАНС ВЫИГРАТЬ ПУТЕШЕСТВИЕ ПО ТУРЦИИ», сообщающей о проведении стимулирующего мероприятия без указания сроков проведения такого мероприятия, а также содержащей не соответствующие действительности сведения об источнике информации о таком мероприятии.

2. Выдать ООО «О'КЕЙ» и ООО «ПАМУККАЛЕ М» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Центр Продвижения-НН» предписание о прекращении распространения рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

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.

Члены Комиссии

<...>a

<...>a