

...

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 063/05/5-558/2022

30 августа 2022 г.
г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – ...

..

Члены Комиссии – ...

...

..

рассмотрев дело № 063/05/5-558/2022, возбужденное в отношении ООО «Инстамарт Сервис» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе») посредством видеоконференцсвязи,

в отсутствие представителей:

заявителя – ...

), лицо уведомлялось надлежащим образом, что подтверждается отчетами об отправке отправления с идентификатором 800089475191419 и атрибутом «вручение адресату 26.08.2022г.»; списком внутренних почтовых отправлений № 216 (партия 300) от 12.08.2022 г., чеком ККМ от 12.08.2022 г., а также отчетом

электронной почты от 11.08.2022 г.;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – **ООО «Инстамарт Сервис»** (...

(доверенность № 2022/22 от 01.02.2021), лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетами об отправке отправления с идентификатором 800089475191402 и атрибутом «вручение адресату 26.08.2022г.»; списком внутренних почтовых отправлений № 216 (партия 300) от 12.08.2022 г., чеком ККМ от 12.08.2022 г.

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило обращение гражданина ...

(вх. № 8288-ИП/22 от 20.06.2022г., № 9039-ЭП/22 от 08.07.2022г.) о наличии признаков нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившихся в распространении по электронной почте рекламы: «СберМаркет» *Дарим бесплатную доставку... Просто примените промокод к заказу от 4000 р., а мы доставим его прям до двери! Freejune1 Применить ... Промокод действителен с понедельника по четверг*».

В данной рекламе отсутствовала конкретная информация о периоде действия купона на бесплатную доставку «СберМаркет» (не указаны даты июня).

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «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 реклама содержит признаки нарушения рекламного законодательства, а именно части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункта 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому 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 ФЗ «О рекламе» 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.

В данной рекламе объектом рекламирования являются услуги по доставке товаров.

Информация, размещенная ООО «Инстамарт Сервис» содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц, распространена по электронной почте, направлена на привлечение внимания к услугам по доставке товаров, поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункта 28 Постановления пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Постановление пленума ВАС РФ № 5 8) рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности, предусмотренной статьей 14.3 КоАП РФ, за размещение рекламы, в которой отсутствует часть необходимой информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования, судам надлежит учитывать следующее.

Если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем 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 (часть 7 статьи 5 Закона о рекламе).

При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Таким образом, реклама службы доставки СберМаркет содержит признаки нарушения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5

настоящего закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/5-558/2022 по признакам нарушения рекламного законодательства, назначила рассмотрение дела на 09.08.2022 г.

Рассмотрение дела № 063/05/5-558/2022 было отложено в связи с необходимостью получения дополнительных материалов, срок рассмотрения был продлен на два месяца. Рассмотрение дела № 063/05/5-558/2022 было назначено на 30.08.2022 года.

Определением о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 063/05/5-558/2022 Самарским УФАС России запрошены дополнительные документы и сведения.

На дату рассмотрения дела, были представлены запрошенные Самарским УФАС России документы и сведения от ООО «Инстамарт Сервис».

ООО «Инстамарт Сервис» представило пояснения (вх. № 10503/22 от 10.08.2022 г.) в которых сообщило следующее.

В ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе» закреплено, что отсутствие информации должно быть способно ввести в заблуждение потребителей рекламы, что подразумевает, что такое нарушение должно формировать ни у одного, а сразу у группы потребителей искаженное представление об объекте рекламирования.

Представляется, что единичная жалоба на массовую рекламную кампанию (2240 578 сообщений, 8489 активаций промокодов) должна рассматриваться как феномен «систематической ошибки выжившего». То есть, единичная жалоба искажает восприятие о рекламной кампании в целом тем больше, чем больше потребителей было охвачено рекламной кампанией. Соответственно, каждый из двух миллионов двухсот сорока тысяч пятьсот семидесяти семи не обратившихся с жалобой потенциально должны восприниматься как лица, которые не были введены в заблуждение отсутствием какой-либо существенной информации, что несомненно должно лечь в обоснование того или иного решения контролирующего органа власти с целью объективной правовой оценки нарушения в рекламе.

ООО «Инстамарт Сервис» считает, что заявитель не был введен в заблуждение информацией в рекламе, поскольку следует воспринимать содержание рекламного материала, дату и формат рассылки не абстрактно, а из конкретной обстановки (контекста), из которого сделано предложение в рекламе. В данном случае предложение было получено в понедельник, и ограничено сроком: «с понедельника по четверг» в единственном числе без

каких-либо маркеров времени, что говорит об ограниченности срока конкретными днями недели.

Заявитель после получения промокода не воспользовался предложением, посчитав, что его восприятие информации в рекламе является истинным, а промокод – действительным неограниченное время. При этом, уточняя информацию любым удобным способом, ровно через неделю, когда акция фактически закончилась, заявитель обратился в контактный центр СберМаркета, где ему был предоставлен промокод на замену с аналогичными условиями с целью удовлетворения потребности заявителя. Впоследствии промокод был применен заявителем, что подтверждает, что заявитель воспользовался своим правом на получение специальных условий наравне с другими клиентами, которые соблюли условия промокода в первоначальном виде, и, как итог, заявитель не был введен в заблуждение.

Соответственно, информация, указанная в рекламе, не могла ввести потребителя в заблуждение, так как он все же получил бесплатную доставку, на которую рассчитывал изначально, даже за пределами срока акции, именно в тот срок, который воспринимал как истинный для него.

Рассмотрев материалы дела № 063/05/5-558/2022, заслушав пояснения ООО «Инстамарт Сервис» Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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 ч. 7 ст. 5 ФЗ «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.

Согласно большому толковому словарю русского языка ...

«вводить в заблуждение» - обманывать.

«Вводить в заблуждение» - обманывать, дезориентировать (викисловарь).

У ООО «Инстамарт Сервис» при рассылке рекламы: «СберМаркет» Дарим бесплатную доставку... Просто примените промокод к заказу от 4000 р., а мы доставим его прям до двери! Freejune1 Применить ... Промокод действителен с понедельника по четверг» по электронной почте не было умысла обмануть, дезориентировать потребителей.

Кроме того, согласно представленной переписке общества и заявителя, ООО «Инстамарт Сервис» в кратчайший период (в течении 5 минут) был предоставлен промокод заявителю на замену с аналогичными условиями с

целью удовлетворения потребности заявителя, который был применен.

Таким образом, в действиях ООО «Инстамарт Сервис» не содержится признаков нарушения ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

На основании абзаца «а» пункта 40 Правил рассмотрение дела подлежит прекращению антимонопольным органом в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь абзацем «а» пункта 40 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

О П Р Е Д Е Л И Л А:

Производство по делу № 063/05/5-558/2022 прекратить.

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...

...