

РЕШЕНИЕ

24 мая 2013г.

г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии:

Клостер Е.А. -

заместителя руководителя
управления;

Членов
Комиссии:

Патрикеева К.А. -

главного специалиста-эксперта
отдела контроля органов власти,
судебной и правовой работы;

Акатьевой И.С. -

ведущего специалиста-эксперта
отдела рекламы и
недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 17/Р-2013, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Экспресс-Кредит» (далее – ООО «Экспресс-Кредит») (ИНН <...>, ОГРН <...>, юридический адрес: <...>) по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при размещении рекламы в СМИ,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Кемеровской области о рассмотрении заявления физического лица о наличии признаков нарушения законодательства о рекламе в действиях ООО «СтройГрупп» при размещении рекламы в СМИ.

11.03.2013г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России возбуждено дело № 17/Р-2013 в отношении ООО «Экспресс-Кредит» и назначено к рассмотрению на 03.04.2013г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Экспресс-Кредит», ООО «СтройГрупп», АУ «РГ «Чебулинская газета» и заявителю заказными письмами с уведомлениями.

03.04.2013г. состоялось рассмотрение дела № 17/Р-2013 в присутствии представителя АУ «РГ «Чебулинская газета» <...> по доверенности.

03.04.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения от ООО «Экспресс-Кредит» из которых следует, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «СтройГрупп», ООО «Экспресс-Кредит» размещало и оплачивало рекламу ООО «СтройГрупп» на основании договора от 23.05.2012г. на оказание услуг, заключенного между ООО «Экспресс-Кредит» (исполнитель) и ООО «СтройГрупп» (заказчик), согласно которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги по оплате размещения (публикации) рекламных объявлений (материалов) заказчика в средствах массовой информации, заказчик самостоятельно в полном объеме несет ответственность за соответствие рекламного объявления требованиям действующего законодательства о рекламе. Также пояснило, что услуги по спорной рекламе оказывает ООО «СтройГрупп», рекламные модули разрабатывались ООО «СтройГрупп».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Экспресс-Кредит») надлежащим (ООО «СтройГрупп», <...>), а также для получения дополнительных доказательств.

03.04.2013г. определением об отложении рассмотрение дела № 17/Р-2013 было отложено до 29.04.2013 г. в 16 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Экспресс-Кредит», ООО «СтройГрупп», АУ «РГ «Чебулинская газета» и заявителю заказными письмами с уведомлениями.

29.04.2013г. на рассмотрение дела № 17/Р-2013 представители ООО «Экспресс-Кредит», ООО «СтройГрупп» не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Экспресс-Кредит», ООО «СтройГрупп» о дате рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало. Комиссия приняла решение о невозможности рассмотрения дела № 17/Р-2013 в отсутствие представителя ООО «СтройГрупп».

29.04.2013г. определением об отложении дело № 17/Р-2013 было отложено и назначено к рассмотрению на 24.05.2013г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Экспресс-Кредит», ООО «СтройГрупп», АУ «РГ «Чебулинская газета» и заявителю заказными письмами с уведомлениями (уведомления о вручении почтовых отправок имеются в материалах дела).

24.05.2013г. состоялось рассмотрение дела № 17/Р-2013 в отсутствие представителей сторон.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В № 81-83 (8485-8487) от 02.10.2012г. (12 стр.), № 84 (8488) от 05.10.2012г. (на 4 стр.), № 85 (8489) от 09.10.2012г. (на 4 стр.), № 87 (8491) от 16.10.2012г. (на 4 стр.), № 89 (8493) от 23.10.2012г. (на 4 стр.), № 90 (8494) от 26.10.2012г. (на 4 стр.), № 91 (8495) от 30.10.2012г. (на 4 стр.) газеты «Чебулинская газета» размещена реклама с текстом следующего содержания: **«СОЦИАЛЬНЫЕ ОКНА для пенсионеров Региональное объединение 10 лет в Кузбассе. ОКНА от 4800 р. ДВЕРИ от 1900 р. ТЕПЛИЦЫ НАТЯЖНЫЕ ПОТОЛКИ от 4512 р. за комнату* социальная рассрочка без банка, переплата 0% Изготовление от 2-х дней. Гарантия 10 лет. ГОСТ-контроль. Технология лазерной защиты. СКИДКИ до 60% БАЛКОНЫ *подробности по**

указанным телефонам Горячая линия Мариинск 55-501, Анжеро-Судженск 2-65-56, Березовский 3-83-50, Кемерово 555-104 По Вашим просьбам работаем без выходных и праздников! Быстро и в срок! Специальные льготы».

Данная реклама размещалась на основании счета-фактуры № 228 от 30.10.2012г. на размещение объявления в газете «Чебулинская газета», выписанной на ООО «Экспресс-Кредит» и платежного поручения № 300 от 26.09.2012г. на оплату за размещение объявления.

В соответствии с информацией, представленной заявителем, услуги по вышеуказанной рекламе оказывает ООО «СтройГрупп».

Из письменных пояснений ООО «СтройГрупп», представленных в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что Общество с нарушением не согласно, поскольку ООО «СтройГрупп» было приобретено право на использование коммерческого обозначения «Социальные окна для пенсионеров»; по 100% предоплате в день заключения договора на сумму не менее 70 тысяч рублей скидка может достигать 60%. В тексте рекламы указываются цены от 4800 рублей, от 4512 рублей, это информация о минимальных ценах типовых изделий и работ, в рекламе представлена информация только о стоимости окна не включающих работы по его монтажу и отделке. Все подробные условия доводились до потребителей в офисах продаж. В тексте рекламного модуля отсутствует наименование организации исполнителя, следовательно, нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» отсутствует.

Также в материалы дела ООО «СтройГрупп» были представлены копии следующих документов:

Приказ № 158 от 01.02.2012г. о льготной программе «Социальные окна для пенсионеров».

Приказ № 159 от 01.02.2012г. об использовании коммерческого обозначения «Социальные окна для пенсионеров».

Приказ № 163 от 01.03.2012г. о скидке по льготной программе «Социальные окна для пенсионеров», которым установлено с 01.03.2012г. предоставлять на изделия из ПВХ скидку в размере 60% от стоимости заказа при условии предоплаты в день заключения договора на сумму свыше 70000 рублей.

Приказ № 92 от 22.12.2011г. ООО «СтройГрупп» о создании на территории Кемеровской области подразделения с присвоением ему наименования «Региональное объединение».

Договор от 20.12.2011г. о передаче права на использование коммерческого обозначения и фирменного наименования (его частей), заключенного между ООО «Дарсинг-Дизайн» (лицензиар) и ООО «СтройГрупп» (лицензиат), согласно которому лицензиар как обладатель исключительных прав на коммерческое обозначение «Социальные окна для пенсионеров» предоставляет лицензиату исключительное право на использование коммерческого обозначения.

Кемеровское УФАС России не может согласиться с указанными доводами исходя из следующего:

Согласно информации, представленной на официальном сайте Федеральной налоговой службы ООО «Экспресс-Кредит» зарегистрировано в качестве юридического лица с 06.03.2012г., ООО «СтройГрупп» - с 26.09.2011г.

Из смысла рекламы следует, что обратившись по указанной рекламе, потребитель имеет возможность установить окно или балкон со скидкой до 60%. В тексте рекламы отсутствует информация об условиях предоставления скидок.

Отсутствие информации об условиях получения скидок в размере до 60% искажает смысл информации о действительном размере скидки, которую можно получить при установке окна, балкона, потолка, обратившись по вышеуказанной рекламе, что вводит в заблуждение потребителей о размере получаемой скидки, поскольку скидку в размере до 60% можно получить только при заказе на сумму от 70 000 рублей и 100% предоплате в день заключения договора. Таким образом, потребитель, имеющий в своей квартире 2, 3 или 4 окна получить скидку в размере 60% не имеет возможности.

Рядовой потребитель при заказе окна, балкона или подвесного потолка подразумевает, что заказанное изделие ему изготовят, доставят и установят. Отсутствие в тексте рекламы информации о том, что указанная цена является только стоимостью изделия без монтажа и отделки искажает смысл информации о возможности получить услуги по цене, указанной в рекламе.

Договоры с потребителями заключает ООО «СтройГрупп», которое согласно выписке из ЕГРЮЛ зарегистрировано в качестве юридического лица с 26.09.2011г., следовательно, информация, указанная в рекламе, о региональном объединении 10 лет в Кузбассе не подтвердилась, что также следует из приказа № 92 от 22.12.2011г., согласно которому ООО «СтройГрупп» приняло решение о создании на территории Кемеровской области подразделения с присвоением ему наименования «Региональное объединение».

В соответствии со статьей 1538 ГК РФ коммерческое обозначение используется с целью индивидуализации лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность. Словосочетание «Социальные окна для пенсионеров» не могут индивидуализировать деятельность коммерческой организации ООО «СтройГрупп», целью деятельности которой, в соответствии с уставом, утвержденным решением № 1 учредителя от 12.09.2011г., является получение прибыли, данная организация не является социально ориентированной некоммерческой организацией.

Согласно части 5 статьи 1539 ГК РФ правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия. Следовательно, распоряжение исключительным правом на коммерческое обозначение возможно только одновременно с распоряжением предприятием, которое это обозначение индивидуализирует.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

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.

В нарушение данных правовых норм в тексте вышеуказанной рекламы содержатся не соответствующие действительности сведения о региональном объединении, о времени существования регионального объединения – 10 лет; отсутствует существенная информация об условиях, при которых возможно установить окна, двери и потолки по ценам указанным в рекламе и получить скидку в размере до 60%.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

Пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В данном случае рекламодателем является ООО «СтройГрупп» как лицо, определившее объект рекламирования.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «СтройГрупп» (<...>), размещенную в номерах газеты «Чебулинская газета» ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе:
 - рекламодателю ООО «СтройГрупп»;
 - рекламораспространителю АУ «РГ «Чебулинская газета» (<...>), как лицу имеющему возможность устранить нарушение законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 07 июня 2013 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии

Е.А. Клостер

Члены Комиссии

К.А. Патрикеев

И.С. Акатьева