ООО «Розница К-1»

г.Барнаул, 656049

ООО «Торговая сеть АНИКС»

г.Бийск, 659315

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 022/05/5-521/2019

10 октября 2019 года г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководитель управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/05/5-521/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения в магазине «Мария-РА», расположенном в Республике Алтай по адресу: с.Турочак, Советская ул., 47, недобросовестной рекламы, в которой усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя – ООО «Розница К-1», <...> по доверенности от 09.08.2019г.,

в отсутствии заявителя – ООО «Торговая сеть «Аникс» (извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

27 мая 2019 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на рассмотрение поступило заявление ООО «Торговая сеть Аникс» о факте нарушения ООО «Розница К-1» законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившегося в размещении на доске «уголок покупателя» на входной группе магазина «Мария-РА» в Республике Алтай по адресу: с.Турочак, Советская ул., 47 недобросовестной рекламы.

К заявлению приложен фотоснимок рекламной листовки формата А-4 с

информацией следующего содержания «ПЛАТИ МЕНЬШЕ ЖИВИ ЛУЧШЕ Только в магазине МАРИЯ-РА адрес: Советская, 47

АКЦИОННЫЙ ТОВАР	*ЦЕНА МАРИЯ-РА*	*ЦЕНА У АНИКСА*	*ВЫГОДА*
ЙОГУРТ ДАНОН АКТИВИА КЛУБНИЧНЫЙ	31.10	46.90	15.80
БИО ТЕМА С ГРУШЕЙ 4,2% 100Г	27.70	32.90	5.20
МОЛОКО ПРОСТОКВАШИНО ПАСТЕРИЗОВАННОЕ ОТБОРНОЕ ОТ 3,4% ДО 4,5% 930МЛ	72.90	73.98	1.08
СМЕТАНА ПРОСТОКВАШИНО 15% 315Г СТАКАН	65.90	65.90	0
ЧАЙ ПРИНЦЕССА НУРИ ЧЕРНЫЙ БАЙХОВЫЙ ВЫСОКОГОРНЫЙ 100ПАК. Д/РАЗ. ЗАВ.	89.90	154.90	65.00
ЧАЙ ГРИНФИЛД ГОЛДЕН ЦЕЙЛОН ЧЕРНЫЙ БАЙХОВЫЙ ЦЕЙЛОНСКИЙ 25ПАК. Д/РАЗ. ЗАВ	84.60	84.60	0
КОФЕ НЕСКАФЕ КЛАССИК 150Г. М/У	190.40	230.90	40.50
КОНФЕТЫ РАФФАЭЛЛО Т15 150Г	243.60	258.90	15.30
ФРУКТЫ БАНАНЫ	78.70	89.90	11.20
ВОДА БОРЖОМИ 0,75Л ПЭТ	89.30	96.90	7.60
СЫР КИПРИНО ШВЕЙЦАРСКИЙ 300Г	303.50	326.98	23.48
ПБП КАРТОФЕЛЬНОЕ ПЮРЕ РОЛЛТОН КУРИЦА 40Г	27.70	28.99	0.29
ПБП ВЕРМИШЕЛЬ РОЛЛТОН КУРИЦА 60Г	10.50	11.99	1.49
КЕТЧУП МАХЕЕВ ЛЕЧО 500Г Д/П	68.10	72.99	4.89
КОНС.РЫБ. САЙРА НАТ ДОБРОФЛОТ 245Г С КЛЮЧОМ	84.90	99.90	15.00
РЫБА С/М ГОРБУША 1С	208.90	208.99	0.09
СМС ФЕЙРИ ДЛЯ МЫТЬЯ ПОСУДЫ СОЧНЫЙ ЛИМОН 450МЛ	79.80	82.99	3.19
ШАМПУНЬ ЧИСТАЯ ЛИНИЯ КРАПИВА 400МЛ	104.00	119.89	15.89
Х/Т Т/БУМАГА ЗЕВА ПЛЮС РОМАШКА 2 СЛ. 4 ШТ	75.10	89.90	14.80
КОРМ ВИСКАС ПАУЧ ЖЕЛЕ ГОВЯДИНА/ЯГНЕНОК 85Г.	19.00	19.99	0.99

Ваша выгода 241.79 руб.».

В доказательство того, что сравнение цен на товары является некорректным, заявителем предоставлены сведения о фактических ценах на товары в ТС «Аникс» на период действия акции (по состоянию на 04.04.2019г.), согласно которым:

-цена товара «БИО ТЕМА С ГРУШЕЙ 4,2% 100Г» составила не 32.90р., а 27.99р.;

-цена товара «МОЛОКО ПРОСТОКВАШИНО ПАСТЕРИЗОВАННОЕ ОТБОРНОЕ ОТ 3,4% ДО 4,5% 930МЛ» составила не 73.98р., а 62.99р.;

-цена товара «ЧАЙ ГРИНФИЛД ГОЛДЕН ЦЕЙЛОН ЧЕРНЫЙ БАЙХОВЫЙ ЦЕЙЛОНСКИЙ 25ПАК. Д/РАЗ. ЗАВ» составила не 84.60., а 94.99р.;

-цена товара «КОФЕ НЕСКАФЕ КЛАССИК 150Г. М/У» составила не 230.90, а 229.99р.;

-цена товара «ФРУКТЫ БАНАНЫ» составила не 89.90, а 79.99р.;

-цена товара «СЫР КИПРИНО ШВЕЙЦАРСКИЙ 300Г» составила не 326.98р., а 299.99р.;

-цена товара «КОНС.РЫБ. САЙРА НАТ ДОБРОФЛОТ 245Г С КЛЮЧОМ» составила не 99.90р., а 94.99р.;

-цена товара «РЫБА С/М ГОРБУША 1С» составила не 208.99р., а 159.99р.;

-цена товара «ШАМПУНЬ ЧИСТАЯ ЛИНИЯ КРАПИВА 400МЛ» составила не 119.89р., а 114.99р.

Данный повод послужил основанием для возбуждения дела по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрение дела назначено на 14 часов 30 минут 13 августа 2019 года.

13 августа 2019 года на заседание Комиссии представитель ООО «Торговая сеть «Аникс» не явился, о дате, времени и месте рассмотрения дела Общество извещено надлежащим образом.

Представитель ООО «Розница К-1» <...> в заседании Комиссии пояснила, что Общество нарушение законодательства о рекламе не признает, поскольку представленная фотография не позволяет идентифицировать дату и место распространения информации, указанной в заявлении ТС «Аникс», отсутствуют подписи и печати, по которым можно идентифицировать юридическое лицо – ООО «Розница К-1»; о размещении рекламы в виде сравнения цен управляющей магазина по адресу: с. Турочак, Советская ул., 47 неизвестно. Кроме того, указывает, что в представленном фотоснимке цены на товары ООО «Розница К-1» на реализуемые в апреле 2019 года товары являются некорректными, просит прекратить дело в связи с отсутствием нарушения. По поводу проведения и распространения ООО «Розница К-1» акций подробно пояснить в заседании Комиссии не смогла.

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав доводы стороны, рассмотрение дела отложила в связи с необходимостью в дополнительном выяснении обстоятельств, связанных с распространением рассматриваемой рекламы, а также в связи с необходимостью участия в деле заявителя, а также с привлечением к участию в деле свидетелей <...>, заявления которых относительно цен на продукты, имеются в материалах дела.

Рассмотрение дела отложено до 11 часов 30 минут 12 сентября 2019 года.

В назначенный срок ООО «Торговая сеть Аникс» явку представителей в заседании Комиссии не обеспечило, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещено надлежащим образом; Обществом заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствии представителя по имеющимся в деле документам и в отсутствии свидетелей <...> в связи с удаленностью их местонахождения.

12 сентября 2019 года представитель ООО «Розница К-1» <...> нарушение законодательства о рекламе не признала, придерживалась позиции, изложенной ранее. Кроме того, пояснила, что фотоснимок «уголка покупателя», представленный в материалы дела ТС «Аникс», не позволяет идентифицировать место, дату и время

распространения информации, указанной в заявлении; стиль оформления доски не соответствует утвержденному в Обществе стандарту, что может свидетельствовать о монтаже фотографии; указание товарного знака «Плати меньше живи лучше» является недопустимым, так как данный товарный знак используется ООО «Розница К-1» только на товарах собственного производства. Относительно акционного ценообразования пояснила, что сотрудники магазинов «Мария-РА» не имеют технической возможности самостоятельно создавать ценовые акции и производить переоценку товара; полиграфическая продукция (информационные цветные печатные плакаты формата А2 и А4) заказываются у поставщиков ООО «Печатный дом» и ООО «Арт-Элеганс» централизовано менеджером службы маркетинга в г.Барнауле; поставка полиграфической продукции осуществляется централизованного через распределительный центр в г.Новоалтайске; разработку, заказ, печать и поставку полиграфической продукции сотрудники магазинов самостоятельно не производят. Просила производство по делу прекратить в связи с отсутствием признаков нарушения законодательства о рекламе.

Комиссией в заседании были опрошены <...> (управляющий магазином № 605 ООО «Розница К-1», расположенным в с. Турочак Республики Алтай по адресу: Советская ул., 47) и <...> (заместитель управляющего указанным объектом), которые пояснили, что рассматриваемую рекламную листовку никогда не видели, в магазине она не размещалась, «уголок покупателя» имеет новый формат с лета 2018 года. По поводу получения полиграфической продукции пояснили, что получают таковую централизовано от ООО «Розница К-1» в готовом виде, распечатывают самостоятельно только листовки, в которых размещена информация о скидках на каждый день недели в первой половине каждого месяца.

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле, рассмотрение дела отложила в связи необходимостью в дополнительном выяснении обстоятельств дела.

Рассмотрение дела отложено до 11 часов 00 минут 10 октября 2019 года.

10 октября 2019 года ООО «Торговая сеть Аникс» явку представителей в заседании Комиссии не обеспечило, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещено надлежащим образом; Обществом заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствии представителя по имеющимся в деле документам.

Представитель ООО «Розница К-1» <...> продолжала придерживаться позиции, изложенной ранее; на отсутствие в действиях Общества признаков нарушения законодательства о рекламе настаивала, производство по делу просила прекратить.

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела, на доске «уголок покупателя» на входной группе магазина «Мария-РА» в Республике Алтай по адресу: с.Турочак, Советская ул., 47 в апреле 2019 года ООО «Торговая сеть «Аникс» установлен факт размещения рекламной листовки формата А-4: «ПЛАТИ МЕНЬШЕ ЖИВИ ЛУЧШЕ Только в магазине МАРИЯ-РА адрес: Советская, 47», в которой сравниваются цены на продукты,

реализуемые в магазине «Мария-РА», с ценами на продукты, реализуемые в магазине «Аникс».

В доказательство заявителем предоставлен фотоснимок указанной рекламной листовки.

ООО «Торговая сеть «Аникс» считает приведенное в листовке сравнение цен некорректным, поскольку по многим позициям товаров, указанных в листовке, цена не соответствовала действительности.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) под рекламой понимается 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует определению понятия «реклама».

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее - Постановление), при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы, необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Согласно пункту 9 Постановления, необходимо учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускается сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Исходя из указанной позиции, а также статьи 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», письма ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15, под некорректным сравнением следует понимать сравнение хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе:

- сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром

путем использования слов "лучший", "первый", "номер один", "самый", "только", "единственный", иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными;

- сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в котором отсутствует указание конкретных сравниваемых характеристик или параметров либо результаты сравнения не могут быть объективно проверены;

- сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, основанное исключительно на незначительных или несопоставимых фактах и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товара.

Указанная позиция законодателя и антимонопольного органа соотносится с принципами добросовестной конкуренции и достоверности сообщаемых сведений о рекламодателях, их товарах, работах и услугах в рекламе, запретом на использование в отношении и потребителей, и конкурентов (конкретных или неопределенных) недобросовестных способов привлечения внимания к объекту рекламирования.

Таким образом, некорректное сравнение может быть осуществлено как с конкретным хозяйствующим субъектом-конкурентом (товаром, работой, услугой), так и в отношении неограниченного круга хозяйствующих субъектов-конкурентов и (или) их товаров.

При этом некорректное сравнение может быть как негативным (иметь цель принизить товаров конкурента, превознося свои), так и позитивным (не ослабляет репутацию товара конкурента, а наоборот, использует ее).

В доказательство того, что сравнение цен на товары, указанные в рекламной листовке, является некорректным, ООО «Торговая сеть «Аникс» предоставлены сведения о фактических ценах на товары в магазине «Аникс» на период действия акции (по состоянию на 04.04.2019г.), согласно которым:

-цена товара «БИО ТЕМА С ГРУШЕЙ 4,2% 100Г» составила не 32.90р., а 27.99р.;

-цена товара «МОЛОКО ПРОСТОКВАШИНО ПАСТЕРИЗОВАННОЕ ОТБОРНОЕ ОТ 3,4% ДО 4,5% 930МЛ» составила не 73.98р., а 62.99р.;

-цена товара «ЧАЙ ГРИНФИЛД ГОЛДЕН ЦЕЙЛОН ЧЕРНЫЙ БАЙХОВЫЙ ЦЕЙЛОНСКИЙ 25ПАК. Д/РАЗ. ЗАВ» составила не 84.60., а 94.99р.;

-цена товара «КОФЕ НЕСКАФЕ КЛАССИК 150Г. М/У» составила не 230.90, а 229.99р.;

-цена товара «ФРУКТЫ БАНАНЫ» составила не 89.90, а 79.99р.;

-цена товара «СЫР КИПРИНО ШВЕЙЦАРСКИЙ 300Г» составила не 326.98р., а 299.99р.;

-цена товара «КОНС.РЫБ. САЙРА НАТ ДОБРОФЛОТ 245Г С КЛЮЧОМ» составила не 99.90р., а 94.99р.;

-цена товара «РЫБА С/М ГОРБУША 1С» составила не 208.99р., а 159.99р.;

-цена товара «ШАМПУНЬ ЧИСТАЯ ЛИНИЯ КРАПИВА 400МЛ» составила не 119.89р., а 114.99р.

В рассматриваемом Комиссией Алтайского краевого УФАС России случае, приведенное в спорной рекламе сравнение цен направлено на распространение позитивной информации в отношении магазина «Мария-РА» и товаров в нем реализуемых, за счет указания некорректного сравнения цен с ценами на товары конкурента – магазина «Аникс».

Вместе с тем, ООО «Розница К-1» в материалы дела предоставлены сведения о том, что в данной рекламной листовке цены на товары, реализуемые в магазине «Мария-РА», являются не соответствующими действительности, так как розничная цена в первой половине апреля 2019 года на реализуемые товары составила:

- ЙОГУРТ ДАНОН АКТИВИА КЛУБНИЧНЫЙ - 31,10 руб.,

- БИО ТЕМА С ГРУШЕЙ 4,2% 100Г – 27,70 руб.,

- МОЛОКО ПРОСТОКВАШИНО ПАСТЕРИЗОВАННОЕ ОТБОРНОЕ ОТ 3,4% ДО 4,5% 930МЛ – 75,90 руб.,

- СМЕТАНА ПРОСТОКВАШИНО 15% 315Г СТАКАН – 49,90 руб.,

- ЧАЙ ПРИНЦЕССА НУРИ ЧЕРНЫЙ БАЙХОВЫЙ ВЫСОКОГОРНЫЙ 100ПАК. Д/РАЗ. ЗАВ. – 154,90 руб.,

- ЧАЙ ГРИНФИЛД ГОЛДЕН ЦЕЙЛОН ЧЕРНЫЙ БАЙХОВЫЙ ЦЕЙЛОНСКИЙ 25ПАК. Д/РАЗ. ЗАВ. – 93,40 руб.,

- КОФЕ НЕСКАФЕ КЛАССИК 150Г. М/У – 229,90 руб.,

- КОНФЕТЫ РАФФАЭЛЛО Т15 150Г – 243,60 руб.,

- ФРУКТЫ БАНАНЫ – 82,50 руб.,

- ВОДА БОРЖОМИ 0,75Л ПЭТ – 89,90 руб.,

- СЫР КИПРИНО ШВЕЙЦАРСКИЙ 300Г. – 285,30 руб.,

- ПБП КАРТОФЕЛЬНОЕ ПЮРЕ РОЛЛТОН КУРИЦА 40Г – 28,70 руб.,

- ПБП ВЕРМИШЕЛЬ РОЛЛТОН КУРИЦА 60Г – 11,70 руб.,

- КЕТЧУП МАХЕЕВ ЛЕЧО 500Г Д/П – 49 руб.,

- КОНС.РЫБ. САЙРА НАТ ДОБРОФЛОТ 245Г С КЛЮЧОМ – 90,40 руб.,

- РЫБА С/М ГОРБУША 1С – 212,40 руб.,

- СМС ФЕЙРИ ДЛЯ МЫТЬЯ ПОСУДЫ СОЧНЫЙ ЛИМОН 450МЛ – 82,90 руб.,

- ШАМПУНЬ ЧИСТАЯ ЛИНИЯ КРАПИВА 400МЛ – 120,60 руб.,

- Х/Т Т/БУМАГА ЗЕВА ПЛЮС РОМАШКА 2 СЛ. 4 ШТ – 54,90 руб.,

- КОРМ ВИСКАС ПАУЧ ЖЕЛЕ ГОВЯДИНА/ЯГНЕНОК 85Г. – 20,90 руб.

Проанализировав содержание рассматриваемой рекламной листовки с учетом имеющихся в материалах дела документов, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу об отсутствии в рекламе некорректного сравнения цен на реализуемые в магазине «Мария-РА» товары с ценами на товары, реализуемые в магазине «Аникс», поскольку приведенные в рекламе цены на товары магазина «Мария-РА» в первой половине апреля 2019 года не соответствуют реальным, по которым товарам отпускался потребителям. В связи с чем, говорить о распространении ООО «Розница К-1» в отношении себя и реализуемых товаров позитивной информации на фоне указания некорректного сравнения с ценами на товары конкурента – магазина «Аникс», говорить не приходится.

Кроме того, согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 5 настоящего Федерального закона, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Материалы дела не содержат доказательств размещения ООО «Розница К-1» в апреле 2019 года на доске «уголок покупателя» в магазине «Мария-РА», расположенном в Республике Алтай по адресу: с.Турочак, Советская ул., 47, рассматриваемой рекламной листовки «ПЛАТИ МЕНЬШЕ ЖИВИ ЛУЧШЕ Только в магазине МАРИЯ-РА…».

Таким образом, в результате рассмотрения дела факты нарушения пункта 1 части 2 статьи 3 Закона о рекламе не нашли своего подтверждения.

Согласно абзаца а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольных дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь абзацем а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия УФАС по Алтайскому краю

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 022/05/5-521/2019 прекратить.

Председатель Комиссии:<...>

Члены Комиссии: <...>

<...>