

РЕШЕНИЕ

23 декабря 2011г. г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

рассмотрев дело № 7896-11/8 по результатам проверки ООО «Звездный дождь» по признакам нарушения ООО «Старатели» (140080, Московская область, г. Лыткарино, ул. Промзона Тураево, стр. 13, ИНН 5026000614) пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей:

заявителя – дело возбуждено по собственной инициативе;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Старатели» (140080, Московская область, г. Лыткарино, ул. Промзона Тураево, стр. 13, ИНН 5026000614) — не явился, извещен надлежащим образом.

заинтересованное лицо – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В рекламном образце ЗАО «МС Баинг» «Старатели. Отделочные материалы. Плиточный клей «Стандарт» Все приклеем лучшим клеем», распространявшемся согласно договору № 242-П/МСБ2 от 31.03.2008г., акту № 247 от 31.08.2011г., содержатся признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в неподтвержденных сведениях о преимуществах рекламируемого товара в части использования фразы «Все приклеим лучшим клеем», что является нарушением законодательства РФ о рекламе.

Данный рекламный образец размещался на рекламном щите площадью 18 кв.м. на территории г. Самары в период с 01.08.2011г. по 31.08.2011г.

Факт распространения указанной рекламы подтверждается соответствующими

документами и материалами.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

ЗАО «МС Баинг» является агентом ООО «Нью Медиа Коммьюникейшнз» в соответствии с агентским договором № 011210/11-А от 01.12.2010г., в рамках которого от имени ЗАО «МС Баинг» была проведена рекламная компания по размещению рекламно-информационных материалов бренда «Старатели» на объектах наружной рекламы.

ООО «Старатели» является заказчиком по договору № 15/01 от 15 апреля 2010г., заключенного с ООО «Медиа Сеть» (далее-Исполнитель), по которому исполнитель принял на себя обязательства оказывать услуги по размещению рекламно-информационных материалов (РИМ): на рекламных объектах третьих лиц в качестве средств наружной рекламы, в печатных изданиях, в радиопрограммах, в телепрограммах, в сети Интернет, а также иные услуги, оговариваемые сторонами в приложениях к договору.

Таким образом, лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, является ООО «Старатели».

Поскольку согласно графику размещения рекламных материалов в период с 01.06.2011г. по 31.08.2011г. в соответствии с приложением № 9 от 31.05.2011г., приложением № 10 от 30.06.2011г. к договору № 161-ДВ/МСБ-2 и приложением № 7 от 27.06.2011г. к договору № 91-ДВ/МСБ-2; приложением № 8 от 01.06.2011г. и приложением № 9 от 01.07.2011г. к договору № 124-ДВ/МСБ-2 данная реклама распространялась еще в 2 городах (в том числе в г. Улан-Удэ, г. Чита) в соответствии с пунктом 5 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства № 508 от 17.08.2006 г. Комиссия Управления направила запрос в ФАС России с просьбой о наделении полномочий (исх. № 14996Э от 21.11.2011г.) ФАС России письмом № АГ/46079 от 12.12.2011г. наделило Самарское УФАС России полномочиями на рассмотрение дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

ООО «Старатели» является рекламодателем, размещенной рекламы, то есть лицом, определившим содержание рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1) договором оказания услуг № 15/01 от 15.04.2010г., заключенным с ООО «Медиа Сеть»;

2) графиком распространения вышеуказанной рекламы.

Ответчик нарушение не признал, пояснив следующее (письмо от 17.11.2011г.).

ООО «Старатели» является заказчиком по договору № 15/01 от 15.04.2010г., заключенного с ООО «Медиа Сеть» (исполнитель) по которому исполнитель принял на себя обязательства оказывать услуги по размещению рекламно-информационных материалов (РИМ): на рекламных объектах третьих лиц в качестве средств наружной рекламы, в печатных изданиях, в радиопрограммах, в телепрограммах, в сети Интернет, а также иные услуги, оговариваемые сторонами в приложениях к договору.

Письмо об использовании в рекламе «Плиточного клея Стандарт» фразы «Все приклеим лучшим клеем» в адрес ООО «Медиа Сеть» было направлено посредством электронной почты 01 июня 2011г. Данный макет был использован на баннере, расположенном по адресу: г. Самара, ул. Победы-пер. 1-ый Безымянный. Реклама «плиточного клея Стандарт» ООО «Старатели» в соответствии с Приложением № 33 от 23.05.2011г. к договору, располагалась в период с июня по август 2011г. (акты оказанных услуг № 3006/00080 от 30.06.2011г., № 3107/00040 от 31.07.2011г., № 3108/00034 от 31.08.2011г.).

Плиточный клей «Стандарт», производимый ООО «Старатели», позиционируется компанией как лучший продукт в товарной линейке клеевых смесей ООО «Старатели», поскольку обладает уникальным сочетанием высокого качества и доступной цены. Плиточный клей «Стандарт» является самым продаваемым продуктом на территории Самарской области из всего ассортимента продуктов, производимых ООО «Старатели», что является подтвержденным фактом.

Фраза «Все приклеим лучшим клеем» не содержит сведений о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими производителями, поскольку плиточный клей «Стандарт» действительно является одним из лучшим плиточных клеев, производимых ООО «Старатели» и ни в коей мере не утверждает о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Ответчик считает, что в действиях ООО «Старатели» не усматривается нарушения ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

По смыслу указанной нормы не допускаются любые недостоверные сравнительные характеристики относительно любых свойств товаров.

Неопределенным кругом лиц реклама воспринимается целиком. В данном случае фраза «Все приклеим лучшим клеем» была указана некорректно, так как ООО «Старатели» документально не подтвердило, что плиточным клеем «Стандарт» можно приклеить все.

Согласно представленным ООО «Старатели» санитарно-эпидемиологическим заключениям № 50.99.04.574.П.008576.10.09, № 50.99.04.574.П.008575.10.09 от 09.10.2009г., выданных Управлением Федеральной службы по защите прав потребителей и благополучия человека по Московской области продукция плиточного клея: «Стандарт», «Плюс», «Люкс», «Для керамогранита и крупных плит» применяются при строительстве, реконструкции и ремонте всех типов зданий и сооружений (А-В). Для наружных и внутренних работ. Не предназначены при облицовке чаш плавательных бассейнов и резервуаров с питьевой водой, а также для приготовления клеевых растворов на основе цемента, предназначенных для укладки керамической, кафельной и мозаичной плиток при отделочных работах в индивидуальном строительстве и ремонте жилых и хозяйственных помещений.

В процессе рассмотрения дела комиссией Самарского УФАС России было изучено лексическое значение слова «преимущество».

В соответствии с Большим толковым словарем русского языка: Под ред. С.А. Кузнецова. Сп-б. «НОРИНТ», 1998.

«преимущество» — качество, свойство, выгодно отличающее кого-, что-л, от других; перевес, превосходство над кем-л, чем-л.;

«лучший» — сравнительная и превосходная степень. Хороший; Самого хорошего качества, самого хорошего свойства.

Таким образом, под преимуществом следует понимать превосходство качества рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над качеством аналогичного товара или услуги иного/иных производителей. Наличие таких качеств, как правило, обеспечивает предпочтение к товару/услуге потребителей. Заявлением о преимуществах являются в том числе формулировки, содержащие прилагательные в превосходной степени: «самый», «только», «лучший», «абсолютный», «единственный», «главный» и им подобные, не подтвержденные документально.

Реклама с использованием фразы «Все приклеим лучшим клеем» кроме как в городах Самара, Чита, Улан-Удэ, еще также распространялась в других городах: Киров, Саранск, Рязань, Владимир, Краснодар, Забайкальский край, что подтверждается приложениями № 1-5 от 12.05.2010г., № 6 от 18.05.2010г., № 7-10 от 19.05.2010г., № 11-13 от 18.06.2010г., 14 от 25.06.2010г., № 15,16 от 17.08.2011г., № 17,18 от 25.04.2011г., №№ 19-30 от 26.04.2011г., №№ 31-35 от 23.05.2011г., № 36 от 15.06.2011г., № 37,38 от 21.06.2011г. к договору № 15/01 от 15.04.2010г.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 настоящего Федерального закона.

Таким образом, указанная реклама содержит нарушения требований части пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «Старатели» следующего содержания: «Все приклеим лучшим клеем», распространенную на территории Российской Федерации ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать предписание ООО «Старатели» о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России Артамоновой О.Н. для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Старатели».

Резолютивная часть решения оглашена 13 декабря 2011г.

Решение изготовлено в полном объеме 23 декабря 2011г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

23 декабря 2011г. г. Самара

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

Председатель Комиссии - Шабанова М.А.

Члены Комиссии - Артамонова О.Н.

Корцова Е.В.

Корчагина А.С.

на основании своего решения от 23.12.2011г. по делу № 7896-11/8 о признании ненадлежащей рекламы (140080, Московская область, г. Лыткарино, ул. Промзона Тураево, стр. 13, ИНН 5026000614), которая содержит нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Старатели» **до 30 декабря 2011г.** с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы ООО «Старатели» следующего содержания: «Все приклеим лучшим клеем» с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ООО «Старатели» **до 15 января 2012г.** с момента прекращения представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Самарское УФАС России вправе в соответствии с частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц в размере от пяти тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.