

РЕШЕНИЕ

«26» мая 2016г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя

Комиссии:

Ланцман Л.И. -

заместителя руководителя
управления;

Моисеевой Т.Ю. -

главного специалиста –
эксперта отдела судебной и
правовой работы;

Членов Комиссии:

Даниловой М.И. -

специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков;

рассмотрев дело № 8/Р-2016, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Парк-М» (юридический адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Красноармейская, 144 - 48, ИНН 4209030910, ОГРН 4209030910 далее – ООО «Парк-М») по признакам нарушения пункта 4 части 3 статьи 5, пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) - <...> по доверенности б/н от 25.04.2016г. (далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение администрации Кемеровской области Управления по работе с обращениями граждан и прокуратуры г. Кемерово о рассмотрении заявления <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе», выразившихся в размещении рекламных конструкций на территории г. Кемерово без разрешения органов местного самоуправления и содержащих недостоверную информацию о скидках следующего содержания:

«честно – 20% все напитки -20%».

Данная реклама размещалась по следующим адресам в г. Кемерово:

- ул. 40 лет Октября, 4, пр. Октябрьский, 46, ул. Инициативная, 98 А, б-р Строителей,

21, пр. Ленина, 3, пр. Ленинградский, 21, ул. Леонова, 8, ул. Ворошилова, 7, ул. Гагарина, 149, ул. Радищева, 11, пр. Ленинградский, 3, ул. Волгоградская, 23, ул. Патриотов, 27, б-р Строителей, 12, пр. Ленина, 51, пр. Ленина, 64, пр. Молодежный, 4.

Заявитель указывает, что реклама, размещенная на торговых объектах и содержащая информацию о предоставлении на все напитки скидок 20%, является недостоверной, поскольку при совершении покупки в магазине «Мир пива», принадлежащем ООО «Парк-М» по адресу: г. Кемерово, пр. Молодежный, 4, скидка была предоставлена не на все купленные напитки. В подтверждение в адрес Кемеровского УФАС России был представлен кассовый чек от 23.12.2015г. на покупку в указанном магазине, в котором пиво «Крюгер» было продано заявителю без скидки.

15.02.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 8/Р-2016 в отношении ООО «Парк - М» и назначено к рассмотрению на 24.03.2016г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Парк - М» заказным письмом с уведомлением о вручении.

24.03.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Парк - М» (исх. б/н от 21.03.2016г.), из которых следует, что с декабря 2014г. ООО «Парк - М» не осуществляет деятельность по вышеуказанным адресам в г. Кемерово. По адресу г. Кемерово, пр. Молодежный, 4 ООО «Парк - М» осуществляет деятельность с 01.09.2015г. Помещения по указанным адресам предоставлены по договорам субаренды от 30.12.2014г. ИП <...> Пунктом 2.4.3 договоров установлено, что субарендатор вправе без согласования и дополнительной оплаты с арендатором производить оформление помещений объекта, проводить рекламные акции и маркетинговые мероприятия в помещениях объекта. В соответствии с пунктом 2.4.4 договоров субаренды субарендатор имеет право осуществлять размещение рекламы любыми не запрещенными законодательством РФ способами на внутренней и внешней территории объекта.

24.03.2016г. состоялось рассмотрение дела № 8/Р-2016 в присутствии представителя ООО «Парк - М» <...>, которая поддержала представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Парк - М») надлежащим (ИП <...> <...>).

Определением от 24.03.2016г. рассмотрение дела № 8/Р-2016 было отложено на 27.04.2016г. в 11 часов 20 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...>, ООО «Парк - М» заказными письмами с уведомлением о вручении.

27.04.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ИП <...> -<...>, из которых следует, что при размещении вышеуказанных баннеров ИП <...> в помещении магазинов «Мир пива» были размещены условия акции «честно - 20% все напитки -20%», в которых было указано, что скидка предоставляется всем покупателям и распространяется на все напитки, различных ассортиментных групп, реализуемых в магазине. Надпись: «Свежее живое разливное» относится не к рекламе, а является частью вывески

магазина «Мир пива». Кроме того, данная информация не являлась средством продвижения какого-либо определенного товара и служила средством информирования покупателей о порядке оплаты и размере скидок при приобретении товаров, относящихся к различным ассортиментным группам и поэтому рекламой не является, а относится к сведениям информационного характера.

27.04.2016г. состоялось рассмотрение дела № 8/Р-2016 в присутствии представителя ИП <...>, - <...>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 27.04.2016г. рассмотрение дела № 8/Р-2016 было отложено на 26.05.2016г. в 15 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

25.05.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ИП <...> – <...> (исх. б/н, б/д), из которых следует, что при размещении вышеуказанного информационного баннера ИП <...> в помещении магазинов «Мир пива» были размещены условия акции «честно -20% все напитки - 20%», в которых было указано, что скидка предоставляется всем покупателям и распространяется на все напитки различных ассортиментных групп, реализуемых в магазине. Случаев нарушения условий акции в магазинах «Мир пива» по вышеуказанным адресам выявлено не было.

Также представитель ИП <...> – <...> ссылается на письмо ФАС России от 28.11.2013 № АК/47658/13 «О квалификации конструкций в качестве рекламных или информационных», из которого следует, что в случае размещение на фасаде магазина каких-либо изображений без индивидуализирующих признаков товаров, такие изображения не могут быть признаны рекламными, поскольку не преследуют цели продвижения товара на рынке.

Как следует из пояснений представителя ИП <...> – <...>, вышеуказанная информация относилась к обобщенной группе и категории товаров, без выделения конкретного товара среди ряда однородных товаров, размещалась в месте реализации таких товаров и не содержала индивидуализирующих признаков товара, а информировала покупателей только о порядке оплаты и размере скидок при приобретении обобщенной группы товаров, а относилась к сведениям информационного характера, а данные действия не попадают под регулирование ФЗ «О рекламе» и средство размещения информационных материалов не может быть отнесено к рекламной конструкции.

Также представителем ИП <...> – <...> была предоставлена копия Приказа № 18 от 27.11.2015г. о том, что с 30.11.2015г. по 30.12.2015г. о предоставлении барменами магазинов «Мир пива» скидки в размере 20% от розничной стоимости всем покупателям на все напитки из ассортимента, предлагаемого к реализации покупателям.

26.05.2016г. состоялось рассмотрение дела № 8/Р-2016 в присутствии представителя ИП <...> – <...>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение администрации Кемеровской области Управления по работе с обращениями граждан и прокуратуры г. Кемерово о рассмотрении заявления <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе», выразившихся в размещении рекламных конструкций на территории г. Кемерово без разрешения органов местного самоуправления и содержащих недостоверную информацию о скидках следующего содержания:

«честно – 20% все напитки -20%».

Пунктом 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Согласно пункту 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 вышеуказанной рекламе информация о продавце товара отсутствует, следовательно, потребители рекламы не могут быть введены в заблуждение, соответственно признаки нарушения пункта 20 части 3 статьи 5, при размещении рекламы отсутствуют.

Также Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, что скидка 20% должна была предоставляться всем покупателям при покупке любых напитков. Следовательно, реклама следующего содержания: «честно – 20% все напитки - 20%» не содержит признаков нарушения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно [статье 3](#) ФЗ «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.

[Статья 3](#) ФЗ «О рекламе» устанавливает, что реклама - это 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 [пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2](#) ФЗ «О рекламе» данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Кроме того, согласно [пункту 18](#) Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске, в том числе с использованием товарного знака.

В соответствии с [пунктом 1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, также не является рекламой.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

Однако при решении вопроса о размещении на здании обязательной для потребителей информации (вывеска) или рекламы, следует принимать во внимание ее целевое назначение и обстоятельства размещения такой информации на здании. Если целевым назначением сведений о наименовании организации и виде ее деятельности не является информирование о месте нахождения организации (в том числе с учетом помещения, занимаемого организацией в здании), то такие сведения могут быть квалифицированы как реклама.

Доведение до потребителя информации о скидках не является обязательным, такая информация может расцениваться в качестве сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром и имеющих своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования. Реклама следующего содержания: «честно – 20% все напитки -20%», поддерживает интерес неопределенного круга лиц к данному магазину. Размещенная на конструкции информация обладает оценочным, ассоциативным эффектом, способным воздействовать на сознание потребителя и подтолкнуть его к выбору соответствующего товара именно в указанном магазине.

Вышеуказанная реклама привлекает неопределенный круг лиц к условиям приобретения товара со скидкой, формирует интерес как к продавцу товара, так и к реализуемой продукции путем предоставления скидки, что способствует увеличению объема продаж в данном магазине. Рекламная конструкция расположена по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 85, в поле зрения магазина

«Мир пива». Таким образом, учитывая специфику магазина «Мир пива», имеющего по профилю своей деятельности широкий ассортимент алкогольной продукции, информация, распространенная на баннере о скидках, проходящих в данном магазине, является рекламой магазина «Мир пива».

В нарушение пункта 4 части 3 статьи 5 реклама о предоставлении скидок, размещенная в декабре 2015г. по адресу: г. Кемерово, пр. Молодежный, 4, содержит недостоверную информацию о предоставлении скидки на все напитки в размере 20%, поскольку заявителю, согласно представленному чеку была предоставлена скидка не на все купленные напитки, на пиво «Крюгер» скидка предоставлена не была.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 частью 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

Рекламодателем в данном случае является ИП <...>.

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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ИП <...> (<...>) нарушившим требования пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ИП <...> не выдавать в связи с устранения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 [Кодекса](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 08 июня 2016 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Л.И. Ланцман
------------------------------------	--------------

Заместитель председателя комиссии.

Т.Ю. Моисеева

Члены Комиссии:

М.И. Данилова