

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-153/17Р

### о назначении административного наказания

«15» декабря 2017 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-153/17Р от «12» декабря 2017 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении ООО «ТХ Сибирский гигант» (ОГРН 1055405013630; ИНН/КПП 5405289421/540501001; юридический адрес: 630039, г. Новосибирск, ул. Автогенная, д. 126; дата регистрации: 05.03.2005г.) по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие: представителя ООО «ТХ Сибирский гигант» (не явился, лицо уведомлено надлежащим образом)

#### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 5781э от 15.12.2016г.) по факту отказа в предоставлении заявителю скидки на покупку продукции «шоколад Россия».

Как указывает заявитель, 12.12.2016 года им были приобретены товары в магазине "Горожанка" по адресу: г. Новосибирск ул. Шевченко 34\1. При входе в магазин, а также в самом магазине была заявлена акция: «шоколад Россия (какао 70% и темный с миндалем) со скидкой -35%, по цене 49 рублей 90 копеек за одну штуку, вместо 77 руб.30 коп.». Заявитель приобрел 4 единицы шоколада «горький 70%». После произведения оплаты за покупки, заявитель обнаружил, что шоколад был посчитан по стоимости 77 рублей 30 копеек за одну штуку, вместо 49 рублей 90 копеек, как было заявлено в акции. Как выяснилось в ходе диалога с кассиром, цена по акции на шоколад, действует только при приобретении не более трёх штук в чеке.

В связи с поступившим заявлением, проведена внеплановая документарная проверка юридического лица - ООО "ТХ Сибирский гигант" (ОГРН 1055405013630; ИНН/КПП 5405289421/540501001; юридический адрес: 630039, г. Новосибирск, ул. Автогенная, д. 126).

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России (исх. № 06-121 от 11.01.2017г.), заявителем дополнительно представлены копии чеков, а также фотография ценника на указанный в заявлении шоколад (вх. № 586 от 25.01.2017г.).

ООО "ТХ Сибирский гигант" в ответ на запрос Новосибирского УФАС России представлены следующие пояснения (вх. № 1436 от 17.02.2017г.).

ООО "ТХ Сибирский гигант" разместило информацию об акции в магазинах «Горожанка» на период с 07.12.2016г. по 27.12.2016г. Как сообщается Обществу, акция была направлена на снижение цен на определенные товарные позиции в указанный период. При этом на несколько товарных позиций было установлено ограничение в чеке, т.е. невозможность приобрести более 3 единиц товара при одновременной покупке по сниженной цене. Целью такого ограничения является недопущение возможности оптовой закупки в магазинах «Горожанка» указанных товаров, т.к. количество данного товара в магазинах ограничено в связи с неготовностью поставщика поставить дополнительную партию таких товарных позиций в предновогодний период.

С целью доступности получения информации о дополнительном ограничении были размещены дополнительные информационные стенды непосредственно у мест нахождения таких товаров в магазинах, а также проинструктирован персонал магазинов.

В рассматриваемой ситуации, покупатель приобрел 4 единицы спорной товарной позиции, что автоматически отменило действие скидки, о чем покупатель был проинформирован кассиром.

Также ООО "ТХ Сибирский гигант" представлен макет рекламной информации о рассматриваемом товаре («шоколад Россия») и фото-отчет мест продажи данного товара с подтверждением наличия информационных табличек возле стендов с данным товаром. В представленном рекламном макете содержится информация, в том числе, следующего содержания: «ШОКОЛАД РОССИЯ: / - какао 70% / - темный с миндалем 90 г / 49,90\* / ~~77,30~~ / -35% / Предложение действует с 07 по 27 декабря 2016г. / Цена действительна при покупке не более 3 шт. в один чек. При покупке более 3 шт. цена за 1 шт. составит 77 руб. 30 коп».

Таким образом, ООО "ТХ Сибирский гигант" подтвердило, что в магазинах, в местах продажи товара «шоколад Россия» имелась вся необходимая информация об акции.

Обществом также представлена рекламная листовка, утвержденная на период проведения акции. В данной листовке на последней странице имеется информация о рассматриваемом товаре следующего содержания: «ШОКОЛАД РОССИЯ / - какао 70% / - темный с миндалем / 90 г / 49,90 / ~~77,30~~ / -35%». Сведения о том, что данная скидка действует только при покупке товара в количестве не более трех штук в один чек, в данной листовке отсутствуют.

Таким образом, в рекламе товара «шоколад Россия» отсутствует часть существенной информации, которая способна ввести потребителя в заблуждение.

Согласно ч. 7 ст. 5 Закона «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 силу ст. 38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение данной нормы несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Согласно материалам дела рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО "ТХ Сибирский гигант".

По результатам проверки в отношении ООО "ТХ Сибирский гигант" составлен Акт. Данный Акт направлен в адрес проверяемого лица. Возражения на Акт ООО "ТХ Сибирский гигант" не представлено.

03.08.2017г. Новосибирским УФАС России возбуждено дело № 63/17. В ответ на Определение о возбуждении дела ООО "ТХ Сибирский гигант" представлен отзыв (вх. № 4496э от 04.09.2017г.), согласно которому Общество считает, что в рассматриваемом случае отсутствуют признаки нарушения ч.7 ст. 5 закона «О рекламе» по следующим основаниям.

Для понимания сути нарушения, предусмотренного ч.7 ст. 5 закона «О рекламе», как указывает ООО "ТХ Сибирский гигант", необходимо провести анализ смысла этой нормы. Так, согласно пункта 1 статьи 3 закона, 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. Так как объектом рекламирования в спорной ситуации является «Шоколад РОССИЯ / - какао 70% / темный с миндалем / 90 г», само нарушение, по мнению Общества, необходимо рассматривать только в отношении указанного товара.

Так, например, согласно пункту 4 части 3 статьи 5 закона о рекламе, 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.

Анализ указанных норм закона о рекламе позволяет сделать вывод о том, что такая характеристика как цена товара является определяющим признаком для конкретной единицы товара, в случае с «Шоколадом РОССИЯ» - для 1 штуки.

Т.е., приобретая 1 единицу рекламируемого товара, потребитель оплатит его цену в размере 49.90 рублей. А значит, что информация об ограничении акционной цены товара исходя из максимального количества единиц товара в случае с листовкой как со средством рекламы не имеет существенного значения, т.к. не нарушает восприятия потребителя о цене 1 единицы конкретного товара.

Также ООО "ТХ Сибирский гигант" считает, что антимонопольный орган не учел, что спорная листовка находилась (распространялась) именно в местах продажи спорного товара Ответчиком, а в месте ее распространения (стойка под печатную продукцию) находилась дополнительная информация об ограничении единиц товара в чеке для сохранения акционной цены.

Кроме того, как отмечается Обществом, если придерживаться формального подхода к вменяемому Ответчику нарушению, следует отметить, что в материалах дела нет ни одного доказательства введения потребителя в заблуждение спорной листовкой, т.к. в самом акте проверки установлено, что заявление физического лица необоснованно, т.к. в отношении него не совершено действий, направленных на введение его как потребителя в заблуждения, что является обязательным элементом нарушения ч.7 ст. 5 закона «О рекламе». Также отсутствует в материалах дела и какое-либо доказательство искажения смысла информации, т.к. в чеке, в том числе имеющемся в материалах дела, присутствует информация о цене спорного товара цену в размере 49.90 рублей.

Данные доводы Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает по следующим основаниям.

Актом проверки № 9 от 27.02.2017г. не устанавливается, что заявление физического лица необоснованно. Формулировка Акта проверки направлена на разграничение рекламных материалов, анализ которых проводило Новосибирское УФАС России. Так, в акте отмечается, что в отношении рекламной информации, расположенной на информационных стендах, размещенных в магазинах «Горожанка», присутствует информация, что рассматриваемая скидка действует только при покупке товара в количестве не более трех штук в один чек. В тоже время, Новосибирским УФАС России отмечается, что наряду с информационными стендами, рассматриваемая реклама размещалась в рекламных листовках, где, в свою очередь, данная информация отсутствовала.

Выводы о том, что заявление физического лица является необоснованным, в Акте проверки отсутствуют.

Кроме того, Комиссия Новосибирского УФАС России отмечает, что факт покупки

заявителем товара «шоколад «Россия» в количестве трех штук, о чем свидетельствует представленный заявителем товарный чек (№ 187 от 12.12.2016г.), не может служить основанием для отсутствия факта введения заявителя в заблуждение, касательно предлагаемой скидки, поскольку заявителем также представлен чек (№ 185 от 12.12.2017г.), в котором отражена покупка товара в количестве четырех штук, по цене без учета скидки. Данную покупку заявитель совершил, не зная об ограничениях по акции. Как следует из заявления, подробности акции заявитель узнал уже после совершения покупки, в ходе беседы с продавцом. Очевидно, что вторую покупку заявитель совершил для подтверждения информации об ограничениях акции, полученной от продавца. Таким образом, в рассматриваемом случае имеет место факт введения заявителя в заблуждение условиями предоставления скидки.

Рассматриваемая рекламная листовка создана и распространена в соответствии с Приказом директора по маркетингу «О проведении акции от 02.12.2016г.».

Данная листовка является самостоятельным способом донесения информации до потребителя, поскольку вне зависимости от места и способа распространения, может стать доступной для восприятия потребителей в любом месте, и в любое время.

Таким образом, рассматриваемая реклама, распространяемая посредством рекламной листовки, должна содержать всю существенную информацию, способную повлиять на выбор потребителя.

Исходя из изложенного, рассматриваемая рекламная информация, а, следовательно, и действия ООО "ТХ Сибирский гигант" по распространению данной информации, нарушают требования, установленные ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе».

Решением по делу № 63/17 от 18.09.2017г. ООО "ТХ Сибирский гигант" признано нарушившим ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе», согласно которой 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 соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Время совершения административного правонарушения – 07.12.2016г.-27.12.2016г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе» а, следовательно, и действия ООО "ТХ Сибирский гигант" образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч

пятистот рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятистот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Согласно ст. 4.5 КоАП РФ, срок давности, административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ составляет 1 год.

Следовательно, срок давности привлечения ООО «ТХ Сибирский гигант» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

15.12.2017г. на рассмотрение дела об административном правонарушении представитель ООО «ТХ Сибирский гигант» не явился. Обществом представлено ходатайство (вх. № 11655 от 15.12.2017г.) об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении.

Как указывает в данном ходатайстве генеральный директор ООО «ТХ Сибирский гигант» Егоров А.В., явиться на рассмотрение дела об административном правонарушении не представляется возможным, в связи с отъездом генерального директора в очередную командировку за пределы города Новосибирска.

Определения о назначении даты и времени рассмотрения дела получены представителем ООО «ТХ Сибирский гигант» 12.12.2017г., в связи с чем Общество не имело возможности подготовить и представить в Новосибирское УФАС России запрашиваемые финансовые документы, а также правовую позицию и мотивированные письменные возражения на протокол по делу об административном правонарушении.

Данное ходатайство не удовлетворено по следующим основаниям.

Протокол № 06-153/17 от 12.12.2017г. составлялся в присутствии представителя ООО «ТХ Сибирский гигант» по доверенности. Данная доверенность выдана представителю 11.12.2017г. и уполномочивает его представлять интересы Общества в Новосибирском УФАС России в рамках производства по делу об административном правонарушении, возбужденном по результатам рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе № 63/17, включая: право знакомиться со всеми материалами дела; право представлять доказательства; право заявлять ходатайства и отводы; право участвовать в рассмотрении дела; право обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, пользоваться иными процессуальными правами с соответствии с Кодексом об административных правонарушениях; право на подписание протокола об административном правонарушении по результатам рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе № 63/17.

Данная доверенность выдана представителю сроком на один месяц.

Таким образом, у ООО «ТХ Сибирский гигант» имелась возможность явиться на рассмотрение дела об административном правонарушении, поскольку представитель Общества уполномочен на участие в рассмотрении дела и представление доказательств.

Кроме того, приказ о командировании генерального директора ООО «ТХ Сибирский гигант» подписан 13.12.2017г., то есть, после получения Обществом Определения о назначении даты и времени рассмотрения дела. Следовательно у ООО «ТХ Сибирский гигант» была техническая возможность обеспечить представителя всеми необходимыми полномочиями и сведениями для подготовки

правовой позиции и мотивированные письменные возражения на протокол по делу об административном правонарушении.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, наличие смягчающего обстоятельства: нарушение устранено, а так же отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «ТХ Сибирский гигант» (ОГРН 1055405013630; ИНН/КПП 5405289421/540501001; юридический адрес: 630039, г. Новосибирск, ул. Автогенная, д. 126; дата регистрации: 05.03.2005г.) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ООО «ТХ Сибирский гигант» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40101810900000010001 в Сибирском ГУ банка России, г. Новосибирск, БИК 045004001, ОКТМО 50701000, получатель: УФК РФ по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, код БК 161 1 16 26000 01 6000 140, УИН: 16161121900001047485; назначение платежа: административный штраф за нарушение законодательства о рекламе.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, в соответствии со ст. 20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.