РЕШЕНИЕ

«25» сентября 2019г. г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	<…> -	заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	<…> -	начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	<…>-	специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 042/05/5-945/2019, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Бургер Рус» (119002, г. Москва, улица Арбат, 29, ОГРН: 1097746274009, дата присвоения ОГРН: 06.05.2009, ИНН: 7719723690, КПП: 770401001; далее – ООО «Бургер Рус») по признакам нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Территориального отдела в городе Новокузнецке и Новокузнецком районе Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Кемеровской области (вх. от 20.05.2019 № 3079) о рассмотрении заявления <…> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в ресторане быстрого питания «Бургер Кинг».

Из обращения следует, что 23.04.2019 в ресторане быстрого питания «Бургер Кинг» (по адресу: г. Новокузнецк, ул. Доз, 10а, ТРЦ «Планета») была размещена реклама следующего содержания:

- «Tuborg второе пиво только сейчас бесплатно…».

Заявитель сделал заказ, в том числе разливного пива «Tuborg», оплата производилась через терминал. При получении заказа второй бокал предоставить заявителю отказались, мотивируя тем, что данное предложение действительно только при оплате заказа через кассу. При этом какой-либо информации о данном условии в ресторане быстрого питания «Бургер Кинг» не имеется (представлены копия чека и фотография рекламы).

11.06.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России

было возбуждено дело № 042/05/5-945/2019 в отношении ООО «Бургер Рус» и назначено к рассмотрению на 15.07.2019 в 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Бургер Рус» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

12.07.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «Бургер Рус», из которых следует, что в ресторане быстрого питания «Бургер Кинг» (по адресу: г. Новокузнецк, ул. Доз, 10а, ТРЦ «Планета»), в прикассовой зоне под меню-бордами размещена реклама об акции «Второе пиво бесплатно». В данной рекламе содержится информация о том, что акция действует только при заказе через кассу (представлена копия фотографии рекламы).

15.07.2019 сотрудниками Кемеровского УФАС России был составлен акт осмотра сайта https://burgerking.ru/bigboard/pivo в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на котором размещены условия акции «Второе пиво бесплатно». В данных условиях отсутствует информация о том, что акция «второе пиво бесплатно» предоставляется только при заказе через кассу (акт осмотра сайта имеется в материалах дела).

15.07.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/05/5-945/2019 в отсутствие представителя ООО «Бургер Рус», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

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

Определением от 15.07.2019 рассмотрение дела № 042/05/5-945/2019 было отложено на 20.08.2019 в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Бургер Рус» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

16.08.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили запрашиваемые копии документов от представителя ООО «Бургер Рус» (исх. б/н от 15.08.2019): фотография подвеса по акции «второе пиво бесплатно», копия договора № <…> на изготовление рекламной продукции от 03.12.2014, заключенного с обществом с ограниченной ответственностью «ЭйБиЭс», копия счета на оплату № <…> от 31.05.2018, копия УПД от 04.05.2018, копия платежного поручения № <…> от 31.07.2018.

Дополнительно представитель ООО «Бургер Рус» пояснила, что информация по данной акции на сайте www.burgerking.ru исправлена (Акт осмотра сайта от 20.08.2019 имеется в материалах данного дела).

20.08.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/05/5-945/2019 в отсутствие представителя ООО «Бургер Рус», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных

доказательств.

Определением от 20.08.2019 рассмотрение дела № 042/05/5-945/2019 было отложено на 25.09.2019 в 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Бургер Рус» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.09.2019 состоялось заседание Экспертного совета по рекламе при Кемеровском УФАС России (составлен протокол № 3, очная форма).

Одним из вопросов обсуждения Экспертного совета по рекламе при Кемеровском УФАС России, являлось обсуждение вышеуказанной рекламы.

Членам экспертного совета по рекламе (присутствовало 13 человек) был задан следующий вопрос:

-Как Вы считаете, возможно ли, учитывая месторасположение рекламы (представлено фото рекламы вышеуказанного содержания) прочитать текст и условия акции, указанные в нижней строке?

Решение членов экспертного совета по рекламе (да – 2 чел.; нет – 10 чел.; свой вариант – 1 «Не определяется по фото»).

25.09.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/05/5-945/2019 в отсутствие представителя ООО «Бургер Рус», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Территориального отдела в городе Новокузнецке и Новокузнецком районе Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Кемеровской области (вх. от 20.05.2019 № 3079) о рассмотрении заявления <…> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в ресторане быстрого питания «Бургер Кинг».

Из обращения следует, что 23.04.2019 в ресторане быстрого питания «Бургер Кинг» (по адресу: г. Новокузнецк, ул. Доз, 10а, ТРЦ «Планета») была размещена реклама следующего содержания:

- «Tuborg второе пиво только сейчас бесплатно…».

Хозяйственную деятельность по адресу: г. Новокузнецк, ул. Доз, 10 а, (ТРЦ «Планета») осуществляет ООО «Бургер Рус» (119002, г. Москва, улица Арбат, 29, ОГРН: 1097746274009, дата присвоения ОГРН: 06.05.2009, ИНН: 7719723690, КПП: 770401001).

Частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 Постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые ФЗ «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг. Поэтому если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегль), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре, условиях его приобретения или использования. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Поскольку вышеуказанная реклама направлена на формирование у потребителя желания приобрести товар, который указан в рекламе, то существенной является не только информация привлекательная для потребителя, но и информация способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей рекламы.

Использованный в рекламном тексте шрифт должен обеспечивать восприятие потребителем всего содержания рекламной надписи, без дополнительно предпринимаемых усилий какой-либо ее части.

Информация об условиях акции, с учетом месторасположения рекламы в прикассовой зоне под меню-бордами, выполнена мелким шрифтом и не все потребители могут воспринять данную информацию.

В нарушение части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе, размещенной в ресторане быстрого питания «Бургер Кинг» содержится информация об условиях акции, вместе с тем, данная информация выполнена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем, следовательно, информация считается отсутствующей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленной частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Бургер Рус».

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 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Признать Общество с ограниченной ответственностью «Бургер Рус» (119002, г. Москва, улица Арбат, 29, ОГРН: 1097746274009, дата присвоения ОГРН: 06.05.2009, ИНН: 7719723690, КПП: 770401001) нарушившим требования части 7 статьи 5 ФЗ «О

рекламе» при распространении рекламы в ресторане быстрого питания «Бургер Кинг».

2. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства «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 «02» октября 2019 года.

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