

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 13234/05-2016

Резолютивная часть решения объявлена 11.07.2016

Решение в полном объеме изготовлено 18.07.2016
Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - Вр.И.О. руководителя управления Спиридонов И.И.,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт Хлыкина М.Е.,

- ведущий специалист-эксперт Курчангина Н.В.,

рассмотрев дело № 13234/05-2016, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения по почтовым ящикам жителей г. Ульяновска рекламного буклета АО «ГУЛЛИВЕР» «Эконом\ь/ка» (срок действия акции с 12.05.2016 по 25.05.2016), в котором указаны не соответствующие действительности цены на реализуемые товары, содержащей признаки нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в присутствии представителя **лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе**, - акционерного общества «ГУЛЛИВЕР» (далее - АО «ГУЛЛИВЕР»), расположенного по адресу: <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Ульяновское УФАС России поступило заявление гражданина (вх. № 190/ог от 19.05.2016), который не дал согласия на разглашение своих персональных данных, о нарушении АО «ГУЛЛИВЕР» законодательства Российской Федерации о рекламе. По указанному заявлению Ульяновским УФАС России определением от 20.05.2016 возбуждено дело № 13234/05-2016 по признакам нарушения п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено АО «ГУЛЛИВЕР». Рассмотрение дела назначено на 08.06.2016. Определение от 20.05.2016 (исх. № 2828-05 от 23.05.2016) направлено АО «ГУЛЛИВЕР» заказным письмом с уведомлением № 43206898636481 от 24.05.2016, а также 03.06.2016 - по электронной почте.

В Ульяновское УФАС России АО «ГУЛЛИВЕР» представлены письменные пояснения и документы, затребованные определением от 20.05.2016 (исх. б/н от 06.06.2016, вх. № 3385 от 07.06.2016). На заседании Комиссии 08.06.2016 представителем АО «ГУЛЛИВЕР» пояснено, что с 12 по 25 мая 2016 года в магазинах торговой сети «ГУЛЛИВЕР» проходила акция на некоторые товары, в том числе на шоколад «Альпен Гольд». Об этой акции было заявлено в каталоге «Эконом\ь/ка» с указанием внизу:

«Изображение товаров может отличаться от представленных в магазине», поскольку у работников отдела маркетинга, формирующих каталоги, не всегда есть фотографии товаров, которые имеются в наличии в магазинах. Поэтому АО «ГУЛЛИВЕР» не нарушило законодательство Российской Федерации о рекламе. Общество просит производство по данному делу прекратить.

Определением от 08.06.2016 срок рассмотрения дела № 13234/05-2016 продлен до 20.07.2016, рассмотрение дела назначено на 11.07.2016. У АО «ГУЛЛИВЕР» запрошены дополнительные документы и сведения. Определение от 08.06.2016 (исх. № 3188-05 от 10.06.2016) направлено АО «ГУЛЛИВЕР» 10.06.2016 по электронной почте, а также заказным письмом с уведомлением № 43206899633823 от 14.06.2016, которое получено 17.06.2016.

В Ульяновское УФАС России АО «ГУЛЛИВЕР» представлены письменные пояснения (исх. б/н от 23.06.2016, вх. № 4008 от 05.07.2016), из которых усматривается, что в компании «ГУЛЛИВЕР» разработан и утвержден Регламент по созданию и размещению каталога «Эконом\ь/ка» в торговой сети «ГУЛЛИВЕР» от 15.06.2015. По рассматриваемому каталогу, в соответствии с указанным регламентом, старший категорийный менеджер коммерческого отдела АО «ГУЛЛИВЕР» подготовил список товаров по своему направлению для размещения в каталоге, включив в него, в том числе, шоколад «Альпен Гольд», 90 г. После прохождения всех согласований 11.05.2016 старший категорийный менеджер коммерческого отдела должен был провести переоценку товара, который был заявлен в акции каталога (период действия с 12.05.2016 по 25.05.2016), в том числе переоценку всего шоколада «Альпен Гольд», 90 г., на цену 39 руб. 90 коп. 12.05.2016 директора магазинов торговой сети «ГУЛЛИВЕР» обновили прайс-листы на товар, указанный в каталоге «Эконом\ь/ка» (период действия с 12.05.2016 по 25.05.2016), разместили данные каталоги на стойках в магазинах, разместили оранжевые ценники «Выгодная покупка». АО «ГУЛЛИВЕР» считает, что общество не нарушило законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку ошибку допустил категорийный менеджер, который не перепроверил цену товара по категориям, включенным в каталог «Эконом\ь/ка» (период действия с 12.05.2016 по 25.05.2016), поэтому на один из видов шоколада «Альпен Гольд», 90 г., была установлена иная цена.

Исследовав материалы дела № 13234/05-2016, заслушав пояснения представителя АО «ГУЛЛИВЕР», Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу шоколада «Альпен Гольд», размещенную в рекламном каталоге «Эконом\ь/ка» (срок действия акции с 12.05.2016 по 25.05.2016), ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление гражданина (вх. № 190/ог от 19.05.2016), который, получив в свой почтовый ящик (в Засвияжском районе г. Ульяновска) рекламный каталог АО «ГУЛЛИВЕР» «Эконом\ь/ка» (срок действия акции с 12.05.2016 по 25.05.2016), решил приобрести с магазине «ГУЛЛИВЕР», в том числе, шоколад «Альпен Гольд» по цене, указанной в рекламе, - 39 руб. 90 коп. вместо 75 руб. 50 коп. При покупке указанного шоколада выяснилось, что шоколад «Альпен Гольд» «Черника с йогуртом», «Капучино» и «Темный» продаются по указанной в рекламе цене (39 руб. 90 коп.), а шоколад «Альпен гольд» «Клубника с йогуртом» продается по цене 70 руб. 00 коп.

Первая страница рассматриваемого рекламного буклета АО «ГУЛЛИВЕР» имеет следующее содержание. Вся страница выполнена в форме рисунка пейзажа,

основную часть которого занимает небо (с изображением солнца и облаков белого и синего цвета), а внизу изображена семья, предположительно, вышедшая на пикник (папа несет большой пакет красного цвета с продуктами, мама несет шампуры, сын и дочь бегут по лужайке за мячом). Вверху от центра вправо помещен фирменный знак «ГУЛЛИВЕР», выполненный в красно-белом цвете, и в той же цветовой гамме - кружок, в котором белым цветом выполнена надпись: «с 12 по 25 мая». Ниже по центру помещена надпись: «Эконом ка», где между букв «м» и «к» сверху вставлена буква «ь», чтобы получился глагол повелительного наклонения «экономька».

Слева под надписью «Эконом\ь/ка» расположено изображение упаковки полуфабриката торговой марки «Кудашкино» и уложенных друг на друга нежареных шашлыков (куски мяса с помидорами «черри») на деревянных шпажках, расположенных на разделочной деревянной доске. На данное изображение наложены слева внизу прямоугольники желтого и красного цвета, на которых белым цветом выполнены надписи: «174-50» (перечеркнуто), «-20%», «139-90». Под прямоугольниками курсивом черного цвета имеется надпись: «Шашлык, ЦБ, охлажденный, в лотке, ТМ «Кудашкино», 1 кг».

Справа под надписью «Эконом\ь/ка» расположено изображение трех видов шоколада «Альпен Гольд»: «Молочный», «Капучино» и «Клубника с йогуртом», на которое внизу справа наложены прямоугольники желтого и красного цвета с выполненными на них белым цветом надписями: «75-50» (перечеркнуто), «-43%», «39-90». Вверху над изображением справа имеется надпись, выполненная черным курсивом: «Шоколад «Альпен Гольд», в ассортименте, 90 г.».

Ниже помещено изображение двух упаковок печенья «Медвежонок Барни» с наполнителями «Молоко» и «Шоколад», на которое внизу справа наложены прямоугольники желтого и красного цвета с выполненными на них белым цветом надписями: «115-00» (перечеркнуто), «-39%», «69-90». Под изображением курсивом черного цвета выполнена надпись: «Пирожное «Барни», молочная и шоколадная начинка, 150 г.».

По нижнему краю первой страницы мелким шрифтом белого цвета приведен текст: «Акция действует с 12 по 25 мая 2016 года. Количество товаров ограничено. Все товары имеют необходимые сертификаты. Изображение товаров может отличаться от представленных в магазине. Условия проведения акции могут быть изменены без предварительного оглашения. Организатор акции - АО «ГУЛЛИВЕР». АДРЕС, ТЕЛЕФОН. Все цены указаны в рублях. Подробности на [www.<...>](#). Правее более крупным шрифтом белого цвета - надпись: «Служба заботы о клиентах ТЕЛЕФОН», правее - два QR-кода «ВКонтакте» и «<...>».

На сайте АО «ГУЛЛИВЕР» в сети «Интернет» <...> в разделе «Покупателям» - «Акции» размещено фотографическое изображение рекламного буклета АО «ГУЛЛИВЕР» (срок действия акции с 12.05.2016 по 25.05.2016), листовок «Последний звонок», «Скидка! -25% на салаты», «Эконом\ь/ка» на алкогольную продукцию (период проведения акции с 12.05.2016 по 25.05.2016) - 2 шт. Больше ни в одном разделе сайта нет подробностей и правил проведения акции.

Согласно п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В соответствии с п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального 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.

В нарушение указанной нормы законодательства о рекламе в рассматриваемом рекламном буклете размещено фотографическое изображение шоколада «Альпен Гольд» «Клубника с йогуртом» с указанием цены по акции 39 руб. 90 коп., однако данный товар фактически продавался по цене 70 руб. 00 коп., что следует из кассового чека и фотографии прилавка с ценниками, представленных заявителем.

Ссылка АО «ГУЛЛИВЕР» на то, что внизу страницы каталога имеется примечание: «Изображение товаров может отличаться от представленных в магазине» вследствие того, что у работников отдела маркетинга, формирующих каталоги, не всегда есть фотографии товаров, которые имеются в наличии в магазинах, поэтому изображен один вид шоколада, а скидка предоставляется на другой, не может быть принята во внимание. Реклама является законченным информационным продуктом, не требующим обращения к иным источникам информации. Кроме того, информация в рекламе должна быть представлена таким образом (цвет, размер, пространственное расположение), чтобы потребитель мог воспринимать ее содержание без дополнительных технических средств и приспособлений. В данном случае примечание: «Изображение товаров может отличаться от представленных в магазине» предполагает возможность изменения ИЗОБРАЖЕНИЯ по цвету и форме (конфигурации), но не по содержанию и категоричности товара.

В соответствии с Регламентом по созданию и размещению каталога «Эконом\ь/ка» до проведения акции подразделения торговой сети «ГУЛЛИВЕР» подготавливают перечень товарных подгрупп для каталога, дизайн-макет каталога, ассортимент товаров для размещения в каталоге, согласовывают рекламные модули на каждом листе, вносят корректировки. В каждом модуле каталога размещается наименование товара, изображение продукта, старая цена в рублях за штуку, новая цена с учетом скидки в рублях за штуку, скидка в процентах.

В рассматриваемом каталоге указано, что шоколад «Альпен Гольд» в ассортименте по 90 грамм будет реализовываться в период с 12.05.2016 по 25.05.2016 в магазинах торговой сети «ГУЛЛИВЕР» по цене 39 руб. 90 коп. Никаких оговорок, касающихся ограничения ассортимента и зафиксированной цены товаров, представленных в каталоге, ни на одной странице каталога не содержится. Следовательно, шоколад «Альпен Гольд» всех видов, имеющихся в наличии в магазине, весом 90 г. должен был продаваться в период с 12.05.2016 по 25.05.2016 в магазинах торговой сети по цене 39 руб. 90 коп.

Согласно представленным АО «ГУЛЛИВЕР» документам общество заключило с ООО «Чики-Брики» договор № 2015-9 от 06.05.2015 на оказание дизайнерских и рекламных услуг, в соответствии с которым последним подготовлен макет рекламного каталога. Также АО «ГУЛЛИВЕР» с ООО «Поволжский полиграфический комплекс» заключен договор <...> на изготовление и передачу полиграфической продукции для печати каталогов «Эконом\ь/ка». В соответствии с заключенными АО «ГУЛЛИВЕР» договорами с ФГУП «Почта России» (договор <...>на оказание услуг по распространению рекламно-информационных материалов) и ООО «Курьерское агентство «Мозаика» (<...>на курьерское обслуживание) осуществлялось распространение каталога «Эконом\ь/ка» в населенных пунктах Ульяновской области.

В соответствии со п.п. 5-7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, рекламопроизводителем - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В данном случае АО «ГУЛЛИВЕР» является рекламодателем, который согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» несет ответственность за нарушение ч. 3 ст. 5 указанного Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания.

Необходимость в выдаче предписания в данном случае отсутствует, поскольку рассматриваемая реклама была актуальна только в период проведения акции - с 12.05.2016 по 25.05.2016.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ст. 5 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частями 1-2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», 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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу шоколада «Альпен Гольд», размещенную на первой странице рекламного каталога «Эконом\ь/ка» (срок действия акции с 12.05.2016 по 25.05.2016) АО «ГУЛЛИВЕР», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение рекламы прекращено.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

**Председатель Комиссии
Спиридонов**

И.И.

Члены Комиссии

М.Е. Хлыкина

Н.В. Курчангина