

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ №08/58

23.01.2015

г. Севастополь

Комиссия по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю по городу федерального значения Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Токарев В.С. – заместитель руководителя Крымского УФАС России.

Члены комиссии:

Саакян А.И. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рекламы и контроля закупок города Севастополя Крымского УФАС;

Брисов С.Г. – главный специалист – эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рекламы и контроля закупок города Севастополя Крымского УФАС;

Цалюк Е.А. – специалист – эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рекламы и контроля закупок города Севастополя Крымского УФАС;

Красильникова Т.В. – специалист – эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рекламы и контроля закупок города Севастополя Крымского УФАС,

рассмотрев дело № 08/58 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Обществом с ограниченной ответственностью «Меркурий Элит Трейд» (ОКПО «...») (далее по тексту ООО «Меркурий Элит Трейд») на рекламной конструкции (щите) размера 3*6 м, расположенной в г. Севастополе вдоль улицы Пожарова в районе остановки «Ул. Дм.Ульянова» возле дома №5 по улице Шостака, рекламы следующего содержания: «Крымская сеть виномаркетов ТОЧКА, Выбор №1, Возьми вкус лета!, www.tochka.cc», содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее – ФЗ «О рекламе»)), в присутствии представителя ООО «Меркурий Элит Трейд» Р.И.В. по доверенности № 22 от 22.08.2014,

УСТАНОВИЛА:

Отделом контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рекламы и контроля закупок города Севастополя установлено распространение на рекламной конструкции (щита) размера 3*6 м, расположенной вдоль улицы Пожарова в районе остановки «Ул. Дм. Ульянова» возле дома № 5 по улице Шостака рекламы следующего содержания: «Крымская сеть виномаркетов ТОЧКА, Выбор №1, Возьми вкус лета! www.tochka.cc».

В центре рекламной конструкции (щита) изображены бутылка вина, бокал вина, гроздь винограда и пробка от винной бутылки, слева расположена надпись «Крымская сеть виномаркетов ТОЧКА, Выбор №1», с указанием контактной информации (телефон, web-сайт), в нижнем правом углу расположена надпись: «Возьми вкус лета!».

В указанной рекламе усматриваются признаки нарушения части 3 статьи 21, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

По имеющейся в общем доступе информации в сети Интернет в Севастополе данный виномаркет сети «Точка» был открыт в 2012 году (кроме вина продаются и другие алкогольные продукты).

Указанная рекламная конструкция (щит 3х6м) с рекламой расположена вдоль оживленной основной дороги, соединяющей Гагаринский и Ленинский районы города Севастополя, что гарантирует доступность информации неопределенному кругу лиц, о чем специалистом 1 разряда Крымского УФАС России Палеевым Д.Л. 16.09.2014 составлен акт проведения фотосъемки объекта наружной рекламы, с приложением фотоматериалов.

24.10.2014 в отношении ООО «Меркурий Элит Трейд» вынесено определение о возбуждении дела № 08/58 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

10.11.2014 в отношении ООО «Меркурий Элит Трейд» вынесено определение о продлении срока рассмотрения дела №08/58.

Рассмотрение дела в отношении ООО «Меркурий Элит Трейд» назначено на 23.01.2015 на 14.30

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Рассматриваемая информация, в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и

направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (Крымская сеть виномаркетов ТОЧКА), формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального Закона «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» вино (равно как и фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки) входит в перечень алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 0,5 процентов объема готовой продукции.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», 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.

Среди информации, присутствующей на указанной выше рекламной конструкции, имеется информация «Крымская сеть виномаркетов ТОЧКА», контактная информация и изображение бутылки вина, бокала вина, следовательно, информация, расположенная на рекламной конструкции является рекламой, так как в ней присутствует объект рекламирования: «Крымская сеть виномаркетов ТОЧКА» и реализуемая им винная продукция.

В соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В указанной рекламе, в нарушение части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции.

Согласно пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в пункте 29 указано, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим, использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной, как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

При использовании в рекламе терминов в превосходной степени, например утверждений о «самом», «лучшем», «абсолютном», «единственном», «№ 1» и тому подобных, действует презумпция несоответствия действительности таких терминов в превосходной степени и утверждений, если рекламодатель не подтвердит их истинность, предоставив документальные доказательства. При этом использование в рекламе сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени, без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию. Например, утверждение «№ 1» в отношении товара указывает на превосходство данного товара в сравнении с другими товарами, поскольку «№ 1» подразумевает, что рекламируемый товар является первым из числа других однородных товаров, обладая более высокими достоинствами и преимуществом перед ними во всех отношениях.

Следовательно, указание в рекламе «Крымская сеть виномаркетов ТОЧКА, Выбор №1» несет смысловую нагрузку, связанную с выражением превосходной степени. В рекламе не указано ни одного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5, частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В ходе рассмотрения дела было выяснено, что наименование «Точка» в своей хозяйственной деятельности используют и другие хозяйствующие субъекты, в частности ООО «Торговый дом «Меркурий», (согласно информации предоставленной в письменных пояснениях от 17.11.2014 №219, а так же иные предприятия в отношении которых полной и достоверной информации нет).

Документального подтверждения правомерности использования наименования (бренда) «Точка», при осуществлении ООО «Меркурий Элит Трейд» своей хозяйственной деятельности предоставлено не было. В пояснениях от 17.11.2014 № 219 указано, что на территории Российской Федерации данное наименование в качестве охраняемого объекта интеллектуального права не зарегистрировано.

В ходе рассмотрения выяснено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ЧМП «Ринво». В письменных пояснениях от 26.11.2014 №177 ЧМП «Ринво» указало, что договора с ООО «Меркурий Элит Трейд» заключены не были, так как это не противоречило законодательству Украины, счета на размещение рекламы выставлены с устной рассрочкой платежа. До настоящего времени оплата рекламы не произведена.

При невозможности установления лица, нарушившего законодательство о рекламе, в течение сроков, установленных для рассмотрения дела, рассмотрение дела подлежит прекращению

Руководствуясь абзацем 6 пункта 3.56 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 08/58 прекратить.

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