

GRAPHIC 1

Управление Федеральной антимонопольной службы  
по республике Коми

**РЕШЕНИЕ**

16 марта 2015 года

(изготовление решения в полном объеме)

27 февраля 2015 года

№ 03-01/2540

(оглашение резолютивной части)

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия), в составе: <...>;

рассмотрев дело № Р 69-12/14, возбужденное в отношении ЗАО «Тандер» по факту распространения в рекламно-информационном журнале сети универсамов «МАГНИТ» № 20 (142) рекламы с признаками нарушения требований п. 4 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии представителя ЗАО «Тандер» – <...>, действующей на основании доверенности от 17.01.2015 № 2-4/38,

в отсутствие <...>, письмом Коми УФАС России от 12.02.2015 № 03-01/12401 надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается уведомлением о вручении заказной корреспонденции от 21.02.2015 с идентификационным №16799183563969,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение гражданина о распространении в универсаме «МАГНИТ» посредством размещения в рекламно-информационном журнале сети универсамов «МАГНИТ» № 20 (142) недостоверной информации о продаже молочного шоколада Альпен Гольд с орехом 90 г., поскольку при покупке товара скидка, указанная в рекламе, ему не была предоставлена.

По указанному факту определением № 03-01/11250 от 03.12.2014 возбуждено дело № Р 69-12/14 по признакам нарушения п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе в отношении ЗАО «Тандер».

Из материалов дела № Р 69-12/14 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии со ст. 3 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.

К обращению приложены копии страниц рекламно-информационного журнала сети универсамов «МАГНИТ» № 20 (142), на странице 3 которого размещена информация об акциях в сети магазинов «МАГНИТ», в том числе акции, касающейся Шолочного шоколада Альпен Гольд с орехом 90 г. с фотоизображением товара, указанием срока – с 24.09.2014 по 30.09.2014 и существа акции – 2 по цене 1 (далее – рассматриваемая реклама).

Указанная информация содержит следующие признаки рекламы:

- распространена в универсаме «МАГНИТ», расположенном по адресу: г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 33, посредством размещения в рекламно-информационном журнале сети универсамов «МАГНИТ» № 20 (142);

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – **Шолочному шоколаду** Alpen Gold с орехом 90 г., реализуемому в период акции 2 по цене 1, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, распространенная посредством размещения в рекламно-информационном журнале сети универсамов «МАГНИТ» № 20 (142), является рекламой.

Кроме того ФАС России указала, что поскольку в рекламно-информационном журнале «МАГНИТ», приложенном к обращению, содержатся сведения о части товаров, реализуемых универсамом «Магнит», то указанная информация является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания потребителей к определенным товарам, и на такую информацию распространяются требования Закона о рекламе.

**В соответствии с п. 4 ч. 3 ст. 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.**

Нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 33, используется ЗАО «МАГНИТ» под продовольственный магазин в соответствии с договором аренды недвижимого имущества от 20.12.2012 № СктФ/419/12.

Из материалов рекламного дела усматривается, что в универсаме «МАГНИТ», расположенном по адресу: г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 33, осуществляется розничная продажа, в том числе шоколада Alpen Gold с орехом 90 г.

Из содержания рассматриваемой рекламы следует, что в сети магазинов «МАГНИТ» в период с 24.09.2014 по 30.09.2014 потребителю предоставляется возможность приобрести молочный шоколад Alpen Gold с орехом 90 г. в количестве двух штук по цене одного.

Согласно товарному чеку № 8922-24566 от 26.09.2014, заверенному печатью ЗАО «Тандер» и подписью продавца, копия которого имеется в материалах рекламного дела, в 14:56 26.09.2014 осуществлена продажа, в том числе молочного шоколада Alpen Gold с орехом 90 г. в количестве двух штук по цене 42 рубля 90 копеек каждый, на общую сумму 85 рублей 80 копеек.

Заявитель указывает, что в магазине «Магнит», расположенном по адресу: г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 33, при покупке молочного шоколада Alpen Gold с орехом 90 г. в количестве двух штук 26.09.2014 скидка по акционной цене ему не была предоставлена; на его требование о причинах непредоставления указанной в рассматриваемой рекламе скидки, продавец магазина пояснила, что данный товар в акции не участвует.

ЗАО «Тандер» в письменных пояснениях, имеющих в материалах рекламного дела, подтверждает, что факт отказа заявителю в предоставлении заявленной скидки имел место.

Таким образом, из материалов рекламного дела следует, что возможность приобрести товар, реализуемый в магазине «МАГНИТ», расположенном по адресу: г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 33, а именно: молочный шоколад Alpen Gold с орехом 90 г. на указанных в рассматриваемой рекламе условиях – две штуки по цене одной – не была предоставлена.

В соответствии с копией Приказа ЗАО «Тандер» № 1358-П от 21.08.2014 «о проведении акции в сети универсамов «Магнит», в соответствии с приложением № 1 к указанному Приказу, в том числе и в магазине «МАГНИТ», расположенном по адресу: г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 33, в период с 24.09.14 по 30.09.14 имело место проведение рекламной акции, в соответствии с которой, потребителям указанной сети магазинов предоставлялась возможность приобрести товар, участвующий в акции, в количестве двух штук по цене одного. В соответствии с приложением № 2 к указанному Приказу молочный шоколад Alpen Gold с орехом 90 г. являлся товаром, участвующим в данной акции.

При таких обстоятельствах, рассматриваемая реклама содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости товара, реализуемого в магазине «МАГНИТ» по адресу: г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 33, а именно: молочный шоколад Alpen Gold с орехом 90 г.

В силу положений, установленных п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

**При таких обстоятельствах, рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.**

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из письменной информации, представленной ЗАО «Тандер» в материалы рекламного дела, следует, что размещение рекламы проходило следующие стадии: 21.08.2014 – согласование условий проведения акции и издание приказа о проведении акции (приказ о проведении акции «2 по цене 1» в сети универсамов «Магнит» от 21.08.2014 № 1358-П (с приложением № 1 и 2); 01.09.2014 – согласование макета каталога; 02.09.14 – одобрение каталога, направление ООО «МДМ-Печать» заявки на печать каталога и файлов с каталогами (договор № 09-09 выполнения работ по изготовлению непериодической печатной продукции от 11.01.2009). Рекламодатель и рекламораспространитель рассматриваемой рекламы является ЗАО «Тандер», рекламопроизводителем – ООО «МДМ-Печать». Содержание рекламы и её наполнение определялось службой маркетинга ЗАО «Тандер», готовый рекламный материал был одобрен 02.09.2014 и направлен в печать. Готовые рекламно-информационные журналы сети универсамов «МАГНИТ» были направлены в регионы и впоследствии распространены в магазинах «МАГНИТ», в том числе в г. Сыктывкаре Республики Коми.

Из имеющихся материалов усматривается, что ЗАО «Тандер» определило объект рекламирования и содержание рекламы, ООО «МДМ-Печать» привело информацию в готовую для распространения в виде рекламы форму, а затем ЗАО «Тандер», распространило её посредством размещения на странице 3 рекламно-информационного журнала сети универсамов «МАГНИТ» № 20 (142).

Таким образом, из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ЗАО «ТАНДЕР», рекламопроизводителем – ООО «МДМ-Печать»

Согласно Уставу ЗАО «Тандер» основной целью деятельности Общества является извлечение прибыли (п. 3.1.); предметом деятельности Общества является, в том числе оптовая торговля сахаристыми кондитерскими изделиями, включая шоколад (п. 3.4.).

Из вышеизложенного следует, что рассматриваемая реклама размещена ЗАО «ТАНДЕР» с целью получения прибыли от экономической деятельности, что отвечает целям предпринимательской деятельности.

Согласно письменным пояснениям ЗАО «ТАНДЕР», имеющимся в материалах рекламного дела, а также пояснениям, данным представителем Общества <...> в ходе рассмотрения рекламного дела, следует, что условная акция, указанная в рассматриваемой рекламе, распространялась на товар шоколад Alpen Gold с орехом 90 г. Однако при направлении цен в магазин «Магнит», произошел сбой, и цена на указанный товар в ценовой базе данного магазина не изменилась. В связи с чем, при проведении товара через сканер стоимость товара осталась прежней, и покупатель приобрел товар по неизменной цене. Фактически, акция по снижению на указанный товар, обозначенная в рекламном каталоге, действовала. Однако из-за технического сбоя в отдельно

взятом магазине товар реализован по старой цене, т.е. с нарушением Закона о рекламе.

Согласно имеющимся в материалах рекламного дела письменным пояснениям специалиста сектора каталогов Сервисной службы департамента маркетинга <...> следует, что при спуске каталога ММ 24.09-07.10 в печать допустил ошибку в наименовании позиции «Альпен Гольд», ошибка «Шолочный шоколад», верное наименование: «Молочный шоколад». Ошибка была допущена, так как спуск каталога был позднее 01:00 ночи. На поздний спуск каталога повлияли корректировки после рабочего времени от смежных отделов и отсутствие штатного корректора.

Согласно письменным пояснениям ЗАО «ТАНДЕР», имеющимся в материалах рекламного дела, лицом ответственным за соблюдение в рассматриваемом случае законодательства о рекламе, является директор магазина «МАГНИТ», расположенного по адресу: г. Сыктывкар, ул. Коммунистическая, д. 33, <...>.

Согласно письменным пояснениям директора магазина «Магнит» <...> следует, что 26.09.2014 на кассе стала возникать проблема с акционным товаром шоколад Альпен Гольд, в связи с чем, <...> обратилась в службу технической поддержки филиала ЗАО «Тандер» в городе Сыктывкар с описанием выявленной проблемы. Технический сбой был оперативно устранен, и с 27 сентября 2014 года цена пробивалась в соответствии с установленной.

В соответствии с п. 4.16 должностной инструкцией директора магазина, директор обязан вести кассовую дисциплину в магазине «МАГНИТ», контролировать процесс ценообразования в магазине, размещения, распространения и реализации рекламных акций на магазине, контролировать соответствие цен и ценников на товар, выставленный на реализацию, и на акционный товар, ценам и ценникам, пробиваемых на кассе.

Однако из представленных в материалы рекламного дела документов не следует, что на указанное должностное лицо возложена обязанность по обеспечению соответствия размещаемых рекламных материалов требованиям Закона о рекламе и корреспондирующая этой обязанности ответственность.

В соответствии с п. 15.1 Устава ЗАО «Тандер» руководство текущей деятельности Общества осуществляется единоличным исполнительным органом Общества (генеральным директором). На основании решения единственного акционера ЗАО «Тандер», избран на должность генерального директора ЗАО «Тандер» - <...>.

Из вышеизложенного следует, что должностным лицом, ответственным за соблюдение Обществом законодательства о рекламе, является генеральный директор ЗАО «Тандер» - <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя и рекламораспространителя рассматриваемой рекламы – ЗАО «Тандер» и его должностного лица - генерального директора <...>.

ЗАО «Тандер» и генеральный директор Общества <...> на стадии производства и распространении рекламы не осуществили надлежащего контроля за соответствием рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе, следствием чего и стало несоответствие рекламы установленным требованиям.

Из материалов рекламного дела усматривается, что со стороны ЗАО «Тандер» и генерального директора Общества <...> не принято должных мер, направленных на соответствие рекламы требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, что и привело к рассматриваемому нарушению.

**Таким образом, ЗАО «Тандер» и генеральным директором Общества <...> нарушены требования п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.**

Комиссией в ходе рассмотрения дела № Р 69-12/14 установлено, что рассматриваемая реклама распространялась в период 24.09.2014 – 30.09.2014 в рекламно-информационном журнале сети универсамов «МАГНИТ» № 20 (142) на территории Республики Коми.

Комиссией установлено, что на дату вынесения решения факт распространения рассматриваемой рекламы не имеет места, поскольку реклама размещалась в период 24.09.2014 – 30.09.2014 в рекламно-информационном журнале сети универсамов «МАГНИТ» № 20 (142) и носила разовый характер.

В связи с добровольным устранением совершенного нарушения, Комиссия сочла нецелесообразной выдачу ЗАО «Тандер» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу молочного шоколада Альпен Гольд с орехом 90 г., размещённую на странице 3 рекламного-информационного журнала сети универсамов «МАГНИТ» № 20 (142), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы ЗАО «Тандер» не выдавать, поскольку распространение рекламы, указанной в п. 1 настоящего решения, прекращено.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ЗАО «Тандер» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении генерального директора ЗАО «Тандер» – <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 16 марта 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>