

РЕШЕНИЕ  
по делу № 04-5/33

17 апреля 2017 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 04-5/33 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Янтарь» рекламы, нарушающей части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в отсутствие представителя ООО «Янтарь», надлежащим образом уведомленного о времени, месте и дате рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находится заявление (№ 4/237 от 12.01.2017 года) о нарушении рекламного законодательства при распространении недостоверной рекламы акции «Скидка по купону» гипермаркета «Самбери». Как следует из текста заявления, заявительница приобрела товар в гипермаркете «Самбе-ри», находящегося в г. Хабаровске в ТЦ «Южный парк», и получила от кассира купон следующего содержания: «Уважаемый покупатель! Ваше персональное предложение. Молочные продукты. Размер скидки -40%. Товар, участвующий в акции отмечен на полке специальным ценником «Скидка по купону». Период действия скидки: 10.01.17-31.01.17. Предложение ограничено. Информация об организации акции, о правилах ее проведения, количестве призов, сроках, месте и порядке их получения уточняйте на сайте [www.samberi.com](http://www.samberi.com) и по телефону 8-800-100-99-48 (звонок бесплатный)».

Заявительница решила воспользоваться рекламным предложением, однако в гипермаркете «Самбери» ей пояснили, что приобрести со скидкой по купону можно только одну единицу товара, в данном случае – одну бутылку питьевого йогурта.

Информация об ограничении приобретения товара по льготным ценам является существенной для потребителя.

Существенной является не только информация привлекательная для потребителей, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей рекламы, отсутствие каких-либо сведений, в том числе и доступных, о полных условиях акции, может привести к искажению смысла рекламы и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламным предложением.

Отношения в сфере рекламы должны строиться на принципах добросовестной конкуренции и достоверности сообщаемых сведений о товарах и услугах, поскольку только достоверная информация о товарах и услугах позволяет потребителю сделать правильный выбор. Реклама не должна вводить потребителя в заблуждение, формируя у него неправильное представление о предлагаемых товарах, услугах, их цене, скидках, потребительских свойствах.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускаются.

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 нарушение данной нормы реклама не содержит сведений о том, что рекламное предложение действует только на одну единицу товара. Отсутствие данной информации лишает потребителя возможности получения информации в полном объеме и вводит в заблуждение лиц, желающих приобрести товар со скидкой по купону на молочную продукцию в гипермаркете «Самбери» без ограничений. Исходя из анализа приведенной нормы, целью рекламы является не просто продвижение соответствующего товара (работы, услуги), а доведение до потребителя всех необходимых сведений, способных вызвать у него правильное (неискаженное) представление об объекте рекламирования. Недостаточная информированность потребителя обо всех условиях рекламируемого товара (услуги), имеющая место в силу недобросовестного поведения организации, предоставляющей услуги или реализующей товар, приведет к неоправданным ожиданиям названного лица, прежде всего, в отношении сделки, которую он намерен заключить.

Введение в заблуждение представляет собой создание об объекте рекламирования впечатления, которое на самом деле не соответствует его реальным качествам и характеристикам.

Закон не предъявляет требования указать всю информацию, но обязывает формировать у потребителя правильное (достоверное) восприятие о соответствующей продукции.

Из пункта 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона о рекламе» следует, что рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

На рассмотрении дела 16 марта 2017 года представитель ООО «Янтарь» с выявленным правонарушением не согласилась, пояснив, что ООО «Янтарь» является не рекламодателем, а рекламораспространителем в соответствии с договором б/н на оказание услуг по продвижению товаров от 19.12.2016 года. Рекламодателем по данному договору является ООО «Блюм» (ИНН 2724131210, место нахождения: 680014, г. Хабаровск, ул. Шкотова, 15А).

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе принято решение рассмотреть дело в отношении ООО «Янтарь» отложить, в связи с истребованием дополнительных доказательств и привлечения в качестве заинтересованного лица ООО «Блюм».

В ответ на определение об отложении рассмотрения дела в антимонопольный орган поступило пояснение от ООО «Янтарь» (вх. № 4/3416э от 06.04.2017 г. и 4/352э от 07.04.2017 г.), о том, что акция проводилась за счет средств Заказчика в рамках договора б/н от 19.12.2016 г., т.е. за счет средств ООО «Блюм».

ООО «Блюм» также представили пояснения (вх. № 4/3415э от 06.04.2017 г.), из которых следует, что ООО «Блюм» не реализует продукцию на территории осуществления деятельности ООО «Янтарь». ООО «Блюм» оказывает консультативные и маркетинговые услуги по продвижению товаров производителей РФ в торговых объектах Хабаровского края и иных регионов.

Документальных подтверждений своих пояснений ООО «Янтарь» и ООО «Блюм» в анти-монопольный орган не представили.

В соответствии с пунктом 1.1 договора на оказание услуг по продвижению товаров от 19.12.2016 г., исполнитель (ООО «Янтарь») обязуется по заданию Заказчика (ООО «Блюм») со-вершать в отношении товаров, определенные действия, направленные на их продвижение, а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Под продвижением товаров в данном договоре понимаются услуги (разовые или система-тические) рекламного и маркетингового характера, направленные на распространение информации среди неопределенного круга лиц с целью привлечения внимания потребителей к товарам, их производителям и поставщику, формирование или поддержание интереса к ним и т.п.

Согласно пункту 1.3.1. договора б/н на оказание услуг по продвижению товаром от 19.12.2016 г., ООО «Блюм» обязано представить соответствующую информацию и материалы об ООО «Янтарь» с целью оказания услуг, а ООО «Янтарь» обязуется их использовать в порядке и на условиях, определенных договором и приложениями к нему.

Информационными материалами будет являться различная информация экономического характера о Заказчике (ООО «Блюм») (пункт 1.4 договора).

Однако информации о том, что акция проводится в интересах и за счет ООО «Блюм» во всех рекламных материалах отсутствует.

Также согласно пункту 1.6 договора ООО «Янтарь» действует исключительно от своего имени и за свой счет, за исключением тех случаев, когда заказчик наделит исполнителя соответст-вующими полномочиями действовать от имени и/или за счет заказчика.

Согласно части 1 статьи 1005 ГК РФ по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

В соответствии с приложением № 1 к договору ООО «Янтарь» предоставляет ООО «Блюм» возможность размещения рекламных и информационных сообщений ООО «Блюм» или взаимодействующих с ним третьих лиц на кассовых (чековых) лентах, используемых ООО «Ян-тарь» в контрольно-кассовой технике.

В соответствии с пунктом 1.2. договора текст рекламных и информационных сообщений размещается ООО «Янтарь» исключительно на оборотной стороне кассовой (чековой ленты). Од-нако информация о скидке распространялась на отдельном купоне.

Таким образом, ответственность по данному договору несет ООО «Янтарь», так как выполняет по поручению ООО «Блюм» юридические и иные действия от своего имени.

Кроме того, Комиссией Хабаровского УФАС России по Хабаровскому краю по рассмотре-нию дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе устано-влено, что ООО «Янтарь» представляло в антимонопольный орган пояснения (вх. № 4/2883 от 28.02.2017 года) в рамках проведения проверки (приказ № 76 от 07.02.2017 г.), где запрашивался перечень поставщиков продовольственных товаров, осуществляющих ООО «Янтарь» поставки продовольственных товаров в 2016 году и истекшем периоде 2017 года (включая молочные, ки-сло-молочные продукты).

ООО «Янтарь» указало, что поставка продовольственных товаров в адрес ООО «Янтарь» осуществляется только поставщиком ООО «Невада-Восток» в рамках договора поставки № 09 от 28.12.2012 г.

ООО «Янтарь» является продавцом товара, в отношении которого действовала

акция «Скидка по купону», т.е. заинтересованным в продвижении товара лицом. Исходя из копии купона от 21.12.2016 г., представленного заявителем, ООО «Янтарь» предлагает покупателю воспользоваться персональным предложением, а именно: получить скид-ку 40% на молочные продукты.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Так как товар реализуется ООО «Янтарь» и акция направлена на продвижение его товара, то рекламодателем является ООО «Янтарь».

В силу части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 7 статьи 5 несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем является ООО «Янтарь» (ИНН 2724163229, место на-хождения: 680051, г. Хабаровск, ул. Суворова, д. 25, каб. 110).

Данный факт подтверждается информацией, размещенной на купоне: «ОП ООО «Янтарь», КПП 272345001, ЗВД N: 19724, ИНН: 2724163229...».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1,2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Уважаемый покупатель! Ваше персональное предложение. Молочные продукты. Размер скидки -40%. Товар, участвующий в акции отмечен на полке специальным ценником «Скидка по купону». Период действия скидки: 10.01.17-31.01.17. Предложение ограничено. Информация об организации акции, о правилах ее проведения, количестве призов, сроках, месте и порядке их получения уточняйте на сайте [www.samberi.com](http://www.samberi.com) и по телефону 8-800-100-99-48 (звонок бесплатный)», поскольку в ней нарушено требование части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
2. Обязательное для исполнения предписание ООО «Янтарь» не выдавать в связи с окончанием действия срока акции.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского 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 17 апреля 2017 года.

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