

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «25» июня 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «09» июля 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – И.С. Гудковой,

членов Комиссии – П.В. Олейника, С.В. Дуванской,

рассмотрев дело № 3 5 96/77 15 в отношении ООО «Эльдорадо» (местонахождение: 125493, г. Москва, ул. Смольная, д. 14) по признакам нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

в отсутствие представителей ООО «Эльдорадо», ООО «Эм-И-Си» (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3 5 96/77 15 возбуждено в отношении ООО «Эльдорадо» на основании обращения физического лица по факту распространения с 29.01.2015 по 04.02.2015 недостоверной рекламы «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо».

экст рассматриваемой рекламы содержит следующее утверждение:

«В Эльдорадо скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдорадо».

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Эльдорадо» (местонахождение: 125493, г. Москва, ул. Смольная, д. 14) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным номером 5077746354450, ИНН 7715641735.

ООО «Эм-И-Си» (местонахождение: 121609, г. Москва, Осенний бульвар, д. 23) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным номером 1057747993050, ИНН 7731529804.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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 пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе, товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25 декабря 1998 года № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Рассматриваемая информация содержала средства индивидуализации хозяйствующего субъекта (ООО «Эльдорадо») и, исходя из содержания, манеры и способа распространения, направлена на привлечение внимания потребителя к продукции реализуемой сетью магазинов «Эльдорадо», принадлежащей ООО «Эльдорадо».

Согласно письменным пояснениям, Комиссией Московского УФАС России установлено, что информация распространялась на радио и телевидении, а равно неопределенному кругу лиц.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации как предназначенность для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Таким образом, рассматриваемая информация, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (ООО «Эльдорадо» и реализуемым им товарам), распространена на радио и телевидении, адресована неопределенному кругу лиц, а следовательно, является рекламой в

понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Данный вывод Комиссии Московского УФАС России в полной мере подтверждается письменными пояснениями ООО «Эльдорадо», а также эфирной (аудио и видео) записью рассматриваемой рекламы.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе, недопускается недобросовестная и недостоверная реклама.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 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.

Рассматриваемая реклама содержала, в том числе следующую информацию:

«В Эльдорадо скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдорадо».

Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре, об условиях его приобретения.

Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о рекламируемом товаре приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться конкретной рекламируемой услугой.

Между тем, 31.01.2015, в период действия акции с 29.01.2015 по 04.02.2015, физическим лицом, являющимся владельцем бонусной карты, в магазине «Эльдорадо» (обособленное подразделение «Магазин №1», г. Комсомольск-на-Амуре, ул. Дмитрова, д. 11) было приобретено офисное кресло «Бюрократ» по цене 9499 рублей, однако согласно товарному чеку № 977265 на бонусную карту ему было зачислено 314 бонусов в связи с тем, что акция распространяется не на весь товар.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержала не соответствующие действительности сведения о предоставляемых на товар бонусах, а именно информацию о начислении бонусов в размере 10% от стоимости любых покупок. Как было указано выше на кресло «Бюрократ» скидка предоставлена не была.

В соответствии с содержанием рекламы «В Эльдорадо скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдорадо» потребители не имели возможности узнать о том, что скидка распространяется не на все товары.

Согласно приобщенным в материалы дела письменным пояснениям ООО «Эльдорадо», акция «10% на всё на бонусную карту!» проводилась в соответствии с Распоряжением № Р-80/2015 от 28.01.2015 в период с 29.01.2015 по 04.02.2015. Согласно условиям рассматриваемой акции, при покупке определенных товаров или определенных услуг на бонусную карту потребителей начислялось 10% от стоимости акционных товаров или услуг. С подробной информацией об условиях проведения акции можно было ознакомиться на досках информации в розничных магазинах «Эльдорадо», а также на сайте eldorado.ru. Таким образом, по мнению Общества распространенная реклама является достоверной.

Указанные доводы заявителя о том, что информация о проводимой акции размещалась на досках информации в розничных магазинах «Эльдорадо», а также на сайте eldorado.ru, не могут быть приняты во внимание в связи с тем, что непосредственно в тексте рекламы отсутствует информация о том, что на бонусную карту потребителей начисляется 10% от стоимости только акционных товаров или услуг. При этом, на уцененные модели акция не распространялась.

Также непосредственно в тексте рекламы отсутствует указание на сайт eldorado.ru, либо на иные источники где потребители могли бы ознакомиться с действительными условиями начисления бонусов.

Между тем, распространенная реклама формирует желание приобрести рекламируемый товар именно с условием начисления бонусов в размере 10% от стоимости покупки.

Потребитель воспринимает информацию указанную в рассматриваемой рекламе с позиции того, что начисление бонусов в размере 10% от стоимости покупки производится на любой товар, что фактически не соответствует действительности.

В рассматриваемом случае, рекламодатель не предпринял все зависящие от него меры по недопущению введения потребителей в заблуждение при распространении рекламы «В Эльдорадо скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдорадо».

На основании изложенного, реклама «В Эльдорадо скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдорадо» в соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе является недостоверной.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Следовательно, реклама «В Эльдорадо скидки на новые покупки! Только до 4 февраля 10% от стоимости любой покупки возвращаются на бонусную карту сразу. Подробности в магазинах Эльдорадо», распространенная с нарушением пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, является ненадлежащей.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Установлено, что рассматриваемая реклама была распространена на основании следующих последовательно заключенных договоров.

ООО «Эм-И-Си» заключило договор № МЕС-361/0111 от 19.01.2011 (далее — Договор) с ООО «Эльдорадо», согласно п. 1.1 которого ООО «Эм-И-Си» от своего имени, по поручению и за счет ООО «Эльдорадо», обязуется совершить юридические и иные действия, направленные на производство, размещение рекламных материалов, в том числе спонсорских рекламных материалов, в средствах массовой информации, любое иное распространение рекламной информации всеми законными способами.

В соответствии с пунктом 2.1.1. Договора, ООО «Эм-И-Си» в целях исполнения поручений ООО «Эльдорадо», заключает от своего имени, но за счет ООО «Эльдорадо» за вознаграждение договоры с третьими лицами на

производство, размещение рекламных материалов ООО «Эльдорадо».

ООО «Эм-И-Си» заключило с ООО «ГрупЭм» договор № RR17 от 31.12.2010, согласно которому ООО «ГрупЭм» оказывает услуги по размещению рекламы в эфире радиостанций и телевидении.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что лицо определившим содержание рекламы «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо», распространяемой в эфире радиостанций и телевидения, а равно ее рекламодателем, является ООО «Эльдорадо».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Таким образом, установлено нарушение ООО «Эльдорадо» пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с материалами дела № 3-5-96/77-15, реклама «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо» распространялась с 29.01.2015 по 04.02.2015. В настоящее время распространение рекламы не осуществляется. На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и 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 Московского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Вернем 10% на карту во всех магазинах «Эльдорадо», распространяемую ООО «Эльдорадо» с 29.01.2015 по 04.02.2015 на радио и телевидении, ненадлежащей в связи с нарушением требований пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.
2. Не выдавать ООО «Эльдорадо», ООО «Эм-И-Си» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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.