

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области Волгоградского УФАС России (далее – Волгоградское УФАС России или Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - заместитель руководителя Управления – Никуйко Ирина Борисовна,
Члены Комиссии - начальник отдела – Алексеева Елена Викторовна,
- заместитель начальника отдела Алимova Елена Владимировна,

рассмотрев дело № 17-03-5-02/176 по признакам нарушения п. 3 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 ФЗ от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), возбужденное в отношении ООО «О'КЕЙ»,

с участием представителей: от ООО «О'КЕЙ» -, доверенность от 27.01.2016 № ОК/16-6227; заявитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Территориальный антимонопольный орган Федеральной антимонопольной службы, осуществляющий надзор за соблюдением законодательства о рекламе, руководствуется в своей деятельности Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508 (далее - Правила).

В соответствии с п. 12 Правил дело может быть возбуждено Федеральной антимонопольной службой или ее территориальными органами по собственной инициативе при выявлении фактов, указывающих на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также по представлению прокурора, обращению органа государственной власти или органа местного самоуправления, заявлению физического или юридического лица.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее - Управление) поступило заявление Ф. с жалобой на рекламу акции «Посуда «Jamie Oliver» от Tefal» (вх. № 904 от 30.01.2017). В частности, заявитель указал, что не смог приобрести рекламируемый акционный товар (посуду от «Jamie Oliver»), вместо которого ему была предложена иная посуда, которая однако не рассматривается заявителем как равномерная замена товару, заявленному в рекламе.

Распространение рекламы акции было зафиксировано на территории г. Волгограда в ТРЦ «Пирамида», а также в торговом зале магазина «О'КЕЙ» в ТРЦ «Пирамида» по адресу г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9 (акт мониторинга от 31.01.2017 № 251-р). В частности, актом было зафиксировано распространение рекламы:

- «О'КЕЙ Отлично жить практично. Посуда от известного шеф-повара! Соберите коллекцию посуды от известного шеф-повара. Скидка 50% в обмен на наклейки Tefal ingenio. Скидка от стоимости в магазинах О'КЕЙ предоставляется в отношении единицы товара. Наклейки предоставляются за каждые 300 рублей суммы покупки в магазинах О'КЕЙ. Наклейки выдаются из расчета итоговой суммы чека с учетом предоставленных скидок и промо-предложений. При начислении наклеек не учитывается стоимость алкогольной продукции и табачных изделий. Выдача наклеек производится с 06.10.2016 по 15.01.2017, продажа посуды из коллекции «Tefal. Jamie Oliver» с 06.10.2016 по 31.01.2017 в магазинах О'КЕЙ. С подробностями об организаторе акции, правилах ее проведения, акционных товарах, сроках, месте и порядке их получения можно ознакомиться на информационных пунктах магазинов О'КЕЙ и на сайте <http://www.okmarket.ru>. Организатор: Общество с ограниченной ответственностью «О'КЕЙ». Место нахождения: 195213, Российская Федерация, г. Санкт-Петербург, Заневский пр., д. 65, корп. 1, лит. А ИНН 7826087713, ОГРН 1027810304950»;

- «О'КЕЙ Отлично жить практично. Посуда от известного шеф-повара! Соберите коллекцию посуды от известного шеф-повара. Скидка 50% в обмен на наклейки Jamie Oliver Tefal. Скидка от стоимости в магазинах О'КЕЙ предоставляется в отношении единицы товара. Наклейки предоставляются за каждые 300 рублей суммы покупки в магазинах О'КЕЙ. Наклейки выдаются из расчета итоговой суммы чека с учетом предоставленных скидок и промо-предложений. При начислении наклеек не учитывается стоимость алкогольной продукции и табачных изделий. Выдача наклеек производится с 06.10.2016 по 15.01.2017, продажа посуды из коллекции «Tefal. Jamie Oliver» с 06.10.2016 по 31.01.2017 в магазинах О'КЕЙ. С подробностями об организаторе акции, правилах ее проведения, акционных товарах, сроках, месте и порядке их получения можно ознакомиться на информационных пунктах магазинов О'КЕЙ и на сайте <http://www.okmarket.ru>. Организатор: Общество с ограниченной ответственностью «О'КЕЙ». Место нахождения: 195213, Российская Федерация, г. Санкт-Петербург, Заневский пр., д. 65, корп. 1, лит. А ИНН 7826087713, ОГРН 1027810304950».

Аналогичная информация, как подтверждено организатором акции (см. письмо исх. от 18.05.2017 № 01), содержалась на наружных фасадных баннерах с использованием фотографии Jamie Oliver, распространявшихся на зданиях гипермаркетов ООО «О'КЕЙ». Как указало Общество, баннеры размещались в течение всего периода времени, позволяющего потребителям приобрести товар «Jamie Oliver от Tefal» как минимум в одной торговой точке ООО «О'КЕЙ»

в соответствующем городе.

Правилами рассмотрения антимонопольными органами дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утверждены постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508, далее - Правила) предусмотрено, что дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.

В случае если до возбуждения дела или в ходе его рассмотрения будет установлено, что реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространяется на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, выявивший такое нарушение территориальный орган Федеральной антимонопольной службы передает материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, или дело в территориальный орган Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо ходатайствует перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела (п. 5 Правил).

Письмом от 17.04.2017 за исх. № АЦ/25780/17 Федеральная антимонопольная служба наделила Волгоградское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ООО «О'КЕЙ».

ООО «О'КЕЙ» не согласилось с наличием в своих действиях признаков нарушения законодательства о рекламе, представив письменные объяснения исх. от 24.04.2017 № 01, от 18.05.2017 № 01. В частности, Общество указало на следующее:

- Информация о досрочном прекращении реализации части акционного ассортимента и о замене акционного товара размещалась 17.11.2016, 02.12.2016 и 15.12.2016 г., а также 29.12.2016 и 19.01.2017 г. на сайте ООО «О'КЕЙ», на инфопунктах и инфо-стендах торговых точек О'КЕЙ, в торговых залах торговых точек.

- Полные условия акции были размещены 05.10.2016 года на сайте ООО «О'КЕЙ», в буклетах, на инфо-пунктах и инфо-стендах торговых точек О'КЕЙ.

- Организатор оставил за собой право вносить изменения в Правила акции с обязательной публикацией таких изменений на сайте.

- Факт участия в акции подразумевает ознакомление и согласие с Правилами.

- Правила содержат оговорку об ограничении количества товара (п. 6.4).

- Участники информируются об условиях акции путём размещения соответствующей информации на плакатах в магазинах; на сайте www.okmarket.ru; иными способами по выбору организатора акции,

- В случае, если в гипермаркете «О'КЕЙ», участвующем в проведении акции, до истечения срока закончится акционный товар, проведение акции в таком магазине досрочно и автоматически прекращается, о чём организатор публикует соответствующее сообщение в магазине и/или на сайте www.okmarket.ru (п. 8.7 Правил).

- Условия акции были размещены 05.10.2016 года в буклете для наклеек, на сайте ООО «О'КЕЙ», а также полные условия акции были размещены на инфо-стенде торговой точки «О'КЕЙ». Каждый из указанных способов информирования содержал информацию об ограничении количества акционного товара, о праве организатора акции досрочно завершить проведение акции в любом из магазинов, а также о праве организатора произвести замену в составе акционного товара,

- Потребитель при коллекционировании наклеек не мог не обладать информацией об ограничении количества товара и о ресурсе, на котором размещается информация об изменении условий акции, поскольку вся информация была размещена в буклетах для наклеек.

- Реализация дополнительного ассортимента посуды «Tefal Ingenio» проводилась ООО «О'КЕЙ» в рамках единой акции, общие принципы условий акции не изменились, буклеты и наклейки не изменились, ссылки на сроки и порядок проведения акции соответствовали реальности.

- ООО «О'КЕЙ» не размещало стендов о возможности приобрести иные товары, информационные стенды содержали информацию о конкретном перечне, а также о том, что «часть посуды и техники закончилась», «сковороды и сотейники Tefal закончились», «акция «Tefal Jamie Oliver» досрочно завершена».

ООО «О'КЕЙ» просило антимонопольный орган принять во внимание тот факт, что согласно Условиям проведения акции организатор имел право досрочно прекратить проведение акции. Однако, исходя из интересов потребителей, стремясь обеспечить максимальное количество участников акции возможностью приобрести товары бренда «Tefal» по существенно сниженным ценам, а также исходя из принципов добросовестности, лояльности и уважения к потребителям, ООО «О'КЕЙ» расширило ассортимент акционных товаров, и несмотря на то, что продолжение акции повлекло для него существенные убытки, не завершило проведение акции досрочно, сохранило право участников акции реализовать возможность приобрести товары со скидкой в течение всего периода акции, заявленного в рекламе.

Рассмотрев имеющиеся материалы дела, с учётом доводов лица, участвующего в рассмотрении дела, Комиссия Волгоградского УФАС России установила следующее.

Реклама акции «Посуда «Jamie Oliver» от Tefal» (далее - акция) размещалась на сайте ООО «О'КЕЙ», на инфо-пунктах и инфо-стендах торговых точек ООО «О'КЕЙ», в торговых залах торговых точек, на наружных баннерах магазинов, в социальной сети «ВКонтакте».

Период размещения рекламы: 05.10.2016-31.01.2017.

Данные обстоятельства подтверждены ООО «О'КЕЙ» в письме исх. от 07.02.2017 № 01.

Изначально, как подтверждается материалами, предоставленными ООО «О'КЕЙ» (письмо вх. № 1279 от 08.02.2017), акция позиционировалась как возможность приобрести посуду от известного шеф-повара «Jamie Oliver» от Tefal». В рекламе использовались изображения набора посуды, а также фотография самого повара Jamie Oliver. Именно в получении посуды указанной марки был заинтересован заявитель. При этом в рекламе на сайте, на информационных стендах об ограничении количества товара изначально не объявлялось.

Антимонопольным органом не оспаривается тот факт, что в буклетах для наклеек, в Правилах проведения акции действительно содержалась оговорка об ограничении количества акционного товара. Однако в рассматриваемом случае Волгоградским УФАС России оценивается содержание иных рекламных носителей, доводивших до сведения потребителей информацию о проводившейся акции.

Джеймс Тревор («Джейми» Оливер) - английский повар, ресторатор, телеведущий, популяризатор домашней кулинарии и здорового питания. Автор известных книг по кулинарии. Публичный человек. Его лицо было выбрано лицом рекламы акции, проводимой ООО «О'КЕЙ» и, как показывают результаты рекламируемой акции, как подтверждает заявитель, потребители заинтересовались возможностью приобрести со скидкой именно посуду от шеф-повара «Jamie Oliver», имеющую среди всего прочего свои характеристики, отличные от посуды «Tefal ingenio».

ООО «О'КЕЙ» в ответах на запросы антимонопольного органа, а также в рамках рассмотрения дела также подтвердило, что рассматриваемая акция пользовалась популярностью среди потребителей.

Впоследствии, когда ввиду ажиотажа на посуду «Jamie Oliver» от Tefal», акционный товар закончился, в рекламе, в частности в торговом зале магазина «О'КЕЙ» в ТРЦ «Пирамида» в г. Волгограде, сведения «Jamie Oliver» от Tefal» были заменены на «Tefal ingenio». Однако, как было установлено в рамках рассмотрения дела, слоган «Посуда от известного шеф-повара», «Соберите коллекцию от известного шеф-повара», а также указание на продажу посуды из коллекции «Tefal Jamie Oliver» в рекламе остались. Более того, реклама, размещённая над кассами магазина «О'КЕЙ» в ТРЦ «Пирамида» в г. Волгограде по состоянию на 31.01.2017 содержала указания «Посуда от известного шеф-повара «Jamie Oliver» от Tefal». Указанная реклама по состоянию на 31.01.2017 не содержала указаний на ограничения в количестве акционного товара. При этом в торговом зале указанного магазина в г. Волгограде содержались сведения на информационном стенде о том, что в обмен на наклейки Тефаль покупатели также (*прим.: т.е. дополнительно*) могут приобрести другие товары со скидкой в 50%.

Организатор акции в письме от 07.02.2017 № 01 подтверждает, что рекламируемая акции была популярна среди потребителей. Однако только в связи с сокращением акционного товара дополнительно 17.11.2016, 02.12.2016, 15.12.2016 были размещены объявления об ограничениях и заменах в составе акционного товара.

В письме за исх. № 01 от 07.02.2017 ООО «О'КЕЙ» указало, что в связи со стремительным сокращением акционного товара (посуда «Jamie Oliver» от Tefal») был расширен и частично замещен список акционных товаров, о чём были произведены соответствующие публикации на сайте ООО «О'КЕЙ», а также размещение дополнительной информации на инфо-пунктах и инфо-стендах торговых точек ООО «О'КЕЙ».

Устно, на заседании Комиссии Волгоградского УФАС России 25.04.2017 представитель ООО «О'КЕЙ» пояснил, что условия участия в акции не менялись, был изменен только ассортимент акционного товара. Заменить баннеры и иную рекламную информацию, вышедшую изначально со слоганом «Посуда от известного шеф-повара», «Jamie Oliver» оказалось невозможно.

В частности, как подтверждается актом мониторинга от 31.01.2017 № 251-р, в торговой точке магазина ООО «О'КЕЙ», расположенной в ТРЦ «Пирамида» по адресу: г. Волгоград, ул. Краснознаменная, д. 9, информация «Jamie Oliver Tefal» была заменена на «Tefal ingenio». В остальном, включая изображения посуды и условия акции, слоган «Посуда от известного шеф-повара», реклама осталась неизменной.

В обоснование правомерности своих действий ООО «О'КЕЙ» сослалось на положения Правил проведения стимулирующего мероприятия, а именно на п. 4.6. Однако в силу п. 4.6 Правил проведения стимулирующего мероприятия организатор вправе приостановить и досрочно прекратить проведение акции.

В рассматриваемом случае, как подтверждается актом мониторинга от 31.01.2017 № 251-р, информация о возможности приобретения посуды от известного шеф-повара Jamie Oliver продолжала распространяться, в частности на территории г. Волгограда, и после того, как организатор акции констатировал отсутствие первоначально заявленного привлекательного акционного товара – посуды от известного шеф-повара Jamie Oliver.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация об акции «Посуда «Jamie Oliver» от Tefal», в том числе распространявшаяся в ТРЦ «Пирамида» и в торговом зале магазина «О'КЕЙ» в ТРЦ «Пирамида» по адресу г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9, отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы.

В соответствии с п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока. Кроме того, в силу ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе 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.

С учётом изложенных обстоятельств рассматриваемая реклама акции «Посуда «Jamie Oliver» от Tefal» содержит признаки нарушения п. 3 ч. 3 ст. 5, а также ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе. В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение ч. 2-8 ст. 5 Закона о рекламе несёт рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 Закона о рекламе).

В рассматриваемом случае в качестве рекламодателя выступило ООО «О'КЕЙ» (ОГРН 1027810304950, ИНН 7826087713, 195213, г. Санкт-Петербург, Заневский пр., д. 65, корп. 1, лит. «А»).

Согласно ч. 3 ст. 36 Закона о рекламе предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Однако с учётом того, что на момент рассмотрения дела № 17-03-5-02/176 распространение рекламы акции «Посуда от известного шеф-повара» ООО «О'КЕЙ» было прекращено, Комиссией Волгоградского УФАС не было установлено оснований для выдачи предписания.

Рассматриваемая реклама, распространявшаяся, в том числе в январе 2017 года в ТРЦ «Пирамида» и в торговом зале магазина «О'КЕЙ» в ТРЦ «Пирамида» по адресу г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9: «О'КЕЙ Отлично жить практично. Посуда от известного шеф-повара! Соберите коллекцию посуды от известного шеф-повара. Скидка 50% в обмен на наклейки Tefal ingenio...», «О'КЕЙ Отлично жить практично. Посуда от известного шеф-повара! Соберите коллекцию посуды от известного шеф-повара. Скидка 50% в обмен на наклейки Jamie Oliver Tefal...», является ненадлежащей, нарушающей требования, закрепленные п. 3 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе.

Руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространявшуюся, в том числе, в январе 2017 года в ТРЦ «Пирамида» и в торговом зале магазина «О'КЕЙ» в ТРЦ «Пирамида» по адресу г. Волгоград, ул. Краснознаменная, 9: «О'КЕЙ Отлично жить практично. Посуда от известного шеф-повара! Соберите коллекцию посуды от известного шеф-повара. Скидка 50% в обмен на наклейки Tefal ingenio...», «О'КЕЙ Отлично жить практично. Посуда от известного шеф-повара! Соберите коллекцию посуды от известного шеф-повара. Скидка 50% в обмен на наклейки Jamie Oliver Tefal...», ненадлежащей, нарушающей требования п. 3 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе.

2. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 18 мая 2017 года. Решение изготовлено в полном объеме 01 июня 2017 года.

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