

РЕШЕНИЕ

04 мая 2012г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя

Комиссии:

Клостер Е.А. -

заместителя руководителя управления;

начальника отдела рекламы и

Членов

Комиссии:

Каминской Е.Б. -

недобросовестной конкуренции;

Анкудиновой А.А.-

специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы;

специалиста-эксперта отдела рекламы и

Громова С.В. -

недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 17/Р-2012, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Спарк» (далее по тексту – ООО «Спарк») (ИНН 4205100910, ОГРН 1064205054671, юридический адрес: 650099, г. Кемерово, ул. Весенняя, 6, почтовый адрес: 650036, г. Кемерово, ул. Тухачевского, 22а) по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при размещении рекламы («булочная № 1 на Ленина Первая кондитерская в городе! За тортом – только туда! теперь и на Ленина, 39») на пересечении пр. Ленина и ул. Пролетарская, над входом на рынок (ул. Пролетарская, 1), в присутствии представителя индивидуального предпринимателя <...> (далее по тексту – ИП <...>) <...> (по доверенности № 42АА 0560018 от 12.04.2012г.),

УСТАНОВИЛА:

27.01.2012г. Кемеровским УФАС России была проведена плановая проверка наружной рекламы, распространяемой на территории г. Кемерово оября, оябрясоставлен акт № 1 от 27.01.2012г., проведена фотосъемка рекламы (фотографии имеются в материалах проверки).

Кемеровским УФАС России было установлено, что в г. Кемерово, на пересечении пр. Ленина и ул. Пролетарская, над входом на рынок (ул.

Пролетарская, 1) на отдельно стоящей рекламной щитовой конструкции размещена реклама с текстом следующего содержания: «булочная № 1 на Ленина Первая кондитерская в городе! За тортом – только туда! теперь и на Ленина, 39».

16.03.2012г. по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 17/Р-2012 в отношении ООО «Спарк» и назначено к рассмотрению на 11.04.2012г. в 11 часов 10 минут.

19.03.2012г. данное определение было направлено в адрес ООО «Спарк» заказным письмом с уведомлением (уведомление о вручении почтового отправления от 22.03.2012г. имеется в материалах дела).

Пунктом 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

11.04.2012г. состоялось рассмотрение дела № 17/Р-2012 в присутствии представителя ООО «Спарк» <...> по доверенности б/н от 06.04.2012г., которая пояснила, что рекламодателем спорной рекламы является ИП <...>, ООО «Спарк» размещало и оплачивало рекламу ИП <...> на основании агентского договора от 25.11.2011г., заключенного между ИП <...> (принципал) и ООО «Спарк» (Агент), согласно которому агент по поручению принципала обязуется от своего имени и за свой счет совершать юридические и фактические действия: разместить рекламно-информационный материал принципала, в соответствии с заявками принципала (приложение № 1) (п. 1.1). Принципал несет ответственность за несоответствие содержания рекламно-информационных материалов передаваемых агенту по действующему законодательству РФ, в том числе, но не ограничиваясь, нормами федеральных законов «О рекламе», «О средствах массовой информации» (п. 4.1).

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Спарк», Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела для замены ненадлежащего ответчика (ООО «Спарк») надлежащим (ИП <...>).

11.04.2012г. определением об отложении дело № 17/Р-2012 было отложено и назначено к рассмотрению на 04.05.2012г. Данное определение было направлено в адрес ООО «Спарк», ИП <...> заказными письмами с уведомлениями (уведомления о вручении почтовых отправлений от 16.04.2012, 20.04.2012г. имеются в материалах дела).

04.05.2012г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения ИП <...> (исх. б/н от 04.05.2012г.), согласно которым, ИП <...> согласна с вышеуказанным нарушением законодательства о рекламе, нарушение было допущено по причине

незнания ФЗ «О рекламе».

04.05.2012г. состоялось рассмотрение дела № 187/Р-2012 в присутствии представителя ИП <...> - <...> (по доверенности № 42АА 0560018 от 12.04.2012г.), которая поддержала пояснения, ранее представленные в адрес антимонопольного органа.

Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

На пересечении пр. Ленина и ул. Пролетарская, над входом на рынок (ул. Пролетарская, 1) на отдельно стоящей рекламной щитовой конструкции размещена реклама с текстом следующего содержания: «булочная № 1 на Ленина Первая кондитерская в городе! За тортом – только туда! теперь и на Ленина, 39».

Реклама размещалась на основании договора № 012 на размещение и распространение рекламы от 01.12.2011г., заключенного между Обществом с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Сиб-Медиа» (далее по тексту – ООО «УК «Сиб-Медиа») (Исполнитель) и ООО «Спарк» (Заказчик), согласно которому исполнитель по заданию заказчика обязуется выполнить работы по разработке эскиза, изготовлению, размещению и распространению рекламного материала, а заказчик обязуется оплатить работы исполнителя и принять ее результат в порядке и сроки, определяемые договором (п. 1.1).

Приложением № 2 от 01.12.2011г. к договору № 012 от 01.12.2011г. установлено, что ООО «УК «Сиб-Медиа» обязуется распространить рекламный материал ООО «Спарк» в готовой для распространения форме на рекламных конструкциях в соответствии со следующим графиком: тип рекламной конструкции: призматрон 3х6м; месторасположение рекламной конструкции: пр. Ленина, 33 (Швейная фабрика); сторона: правый.

Согласно агентскому договору от 25.11.2011г., заключенному между ИП <...> (принципал) и ООО «Спарк» (Агент), агент по поручению принципала обязуется от своего имени и за свой счет совершать юридические и фактические действия: разместить рекламно-информационный материал принципала, в соответствии с заявками принципала (приложение № 1) (п. 1.1). Принципал несет ответственность за несоответствие содержания рекламно-информационных материалов передаваемых агенту по действующему законодательству РФ, в том числе, но не ограничиваясь, нормами федеральных законов «О рекламе», «О средствах массовой информации» (п. 4.1).

Приложением № 1 от 25.11.2012г. к агентскому договору от 25.11.2011г. установлены условия размещения рекламно-информационного материала согласно условиям принципала и предоставляемого рекламно-информационного материала: тип рекламной конструкции: призматрон 3х6м; место рекламной конструкции: пр. Ленина, 33 (Швейная фабрика).

Также был представлен макет вышеуказанной рекламы, утвержденный ИП <...>

Пунктом 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого

товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В нарушение данной правовой нормы в рекламе ИП <...> содержится некорректное сравнение кондитерской («булочная № 1», «первая кондитерская в городе»), что подразумевает наличие у других кондитерских более низких показателей по каким-либо характеристикам.

Пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 тексте вышеуказанной рекламы содержатся не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемой кондитерской перед другими кондитерскими - «булочная № 1», «первая кондитерская в городе».

Поскольку пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не указывает на то, что сравнение, показывающее преимущество объекта рекламирования, должно быть выражено в отношении другого определенного товара, то ее положения применяются к случаям, когда в рекламе используется сравнение со всеми иными аналоговыми товарами без упоминания конкретного наименования производителя или продавца.

Под преимуществом следует понимать превосходство качества рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над качеством аналогичного товара или услуги иного/иных производителей. Наличие таких качеств, как правило, обеспечивает предпочтение к товару/услуге потребителей.

Использование сравнительной характеристики «булочная № 1», «первая кондитерская в городе» в рекламе без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию. Таким образом, формулировки «булочная № 1», «первая кондитерская в городе» требует фактического и документального обоснования.

Пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2 статьи 5, пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель (ИП <...>).

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ИП <...> (ИНН 420512975109, адрес регистрации: 650060, Кемеровская область, г. Кемерово, пр. Ленина, 141-124) («булочная № 1 на Ленина Первая кондитерская в городе! За тортом – только туда! теперь и на Ленина, 39»), размещенную в январе 2012г. в г. Кемерово, на рекламной щитовой конструкции на пересечении пр. Ленина и ул. Пролетарская, над входом на рынок (ул. Пролетарская, 1), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 16 мая 2012 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Председатель Комиссии

Е.А. Клостер

Члены Комиссии

Е.Б. Каминская

А.А. Анкудинова

С.В. Громов