

РЕШЕНИЕ

«10» июня 2021г.

г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело №054/05/5-894/2021, возбужденное по факту распространения в супермаркете цифровой и бытовой техники «DNS» (место нахождения: Торговый Центр «Гигант», 1-е Мочищенское шоссе, дом 6, г. Новосибирск, 630123) рекламной информации с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя: физическое лицо <...>,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «ДНС Ритейл» (ОГРН: 1102540008230, Дата присвоения ОГРН: 22.11.2010, ИНН: 2540167061, адрес регистрации: проспект 100-летия Владивостока, г.Владивосток, Приморский край, 690068),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №3419 от 05.03.2021г.) по факту распространения информации в магазине «DNS» следующего содержания: «Нашли дешевле? Сделаем скидку от цены конкурента», с нарушением Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Как сообщает заявитель, при посещении супермаркета цифровой и бытовой техники «DNS» (Торговый Центр «Гигант», 1-е Мочищенское шоссе, дом 6, г. Новосибирск, 630123) ему было отказано в предоставлении скидки при попытке приобретения перфоратора «Maid 1a», что противоречит указанной над стендом с перфораторами информации.

Данный товар на сайте гипермаркета строительных материалов «Леруа Мерлен. Новосибирск» имеет меньшую стоимость, чем в магазине «DNS». Но, из пояснений сотрудника магазина следует, что, т.к. по правилам акции гипермаркет «Леруа Мерлен» не является конкурентом магазина «DNS», то в данном случае акция применению не подлежит.

При рассмотрении заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В магазине «DNS» товар размещен по товарным группам. В секциях с телевизорами и строительным инструментом: шуруповерты, рубанки и т.д., над товаром размещена следующая информация: символ , вписанный в белую звезду, размещенную на фигуре в виде медиатора синего цвета, рядом с фразой «НАШЛИ ДЕШЕВЛЕ? Сделаем скидку от цены конкурента».

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «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.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламной. т.к. соответствует всем юридически значимым условиям, установленным определением рекламы: адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимание к определенной группе товаров – телевизионная техника, строительная техника (перфораторы, рубанки и т.д.) для их последующей реализации.

В силу требований, установленных ч.7 ст.5 ФЗ «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.

Согласно материалам, представленным в Новосибирское УФАС России ООО «ДНС Ритейл», директором Западно-Сибирского филиала ООО «ДНС Ритейл» издан Приказ от 01.01.2021г., согласно которому в целях формирования у неопределенного круга покупателей интереса к товарам, реализуемым ООО «ДНС Ритейл» через Филиал Западно-Сибирский ООО «ДНС Ритейл», а также привлечения дополнительного числа покупателей, увеличения объема продаж и поддержания спроса на товары, предлагаемые ООО «ДНС Ритейл», принято решение организовать и провести рекламную акцию «Гарантия низкой цены».

Основная задача: привлечение общего потока посетителей и как следствие - увеличение объем продаж товаров. Срок проведения акции: до 31 декабря 2021г. Место проведения рекламной акции: Филиал Западно-Сибирский ООО «ДНС Ритейл». Для проведения рекламной акции данным Приказом поручено всем магазинам обеспечить соответствующее оформление и ознакомить персонал с правилами согласно Приложения №1. Ответственность возложена на управляющих филиалов.

При этом в Правилах проведения акции «Гарантия низкой цены», в том числе, указаны следующие условия:

1) в акции участвует товар стоимостью от 3000 рублей, продаваемый в сетевых магазинах/магазинах федеральных региональных сетевых компаний по продаже цифровой и бытовой техники. Видеокарты не участвуют в акции.

2) в период проведения акции покупатель, который планирует приобрести определенный товар в сети магазинов «DNS», но нашел в магазине конкурента

такой же товар по более низкой цене, имеет возможность получить скидку в размере 500 руб. от найденной более низкой цены при выполнении следующих условий:

- товар в DNS и у конкурента идентичен: наименование, модель, комплектация и цвет полностью совпадают;

- товар находится в наличии в выбранном городе на момент обращения в обоих магазинах, со сроком доставки и возможности самовывоза, не превышающим 48 часов с момента заказа;

3) конкурентами считаются: «М.Видео», «Эльдорадо», «Связной», «RBT», Корпорация «Центр», «МТС», «Евросеть», «МегаФон», «БиЛайн», «Ситилинк», «Самсунг — фирменные магазины», re:Store, «Холодильник.Ру», «Фирменный магазин Sony», «Ноу-Хау», «ЭЛ-МАРТ».

4) одновременное участие товара в программе «Гарантия низкой цены» и других акциях, проводимых в магазине «DNS» не допускается. Если выбранный товар на момент покупки участвует в какой-либо другой акции, проводимой магазине DNS, то необходимо выбрать одну из них;

5) подтверждением цены «конкурента» являются: официальный сайт конкурента (с учётом города) или подлинный рекламный материал, действующий на момент покупки в городе обращения;

6) принять участие в акции могут только физические лица. Покупатель вправе приобрести 1 (одну) единицу товара, участвующего в акции.

Таким образом, Правилами проведения акции установлен ряд ограничений, при несоблюдении которых возможность воспользоваться акцией отсутствует.

Реклама содержит предложение выгоды для потребителя – скидки при приобретении в магазине «DNS» определенных товаров, что не соответствует действительности, т.к. имеет ограничение в виде конкретного перечня организаций – конкурентов, установленного ООО «ДНС Ритейл», соблюдения условия стоимости товара, условия приобретения товара исключительно физическими лицами, а также условия участия товара только в одной акции.

Как установлено Новосибирским УФАС России, в месте реализации товара, там же – место размещения рекламы, какие-либо носители информации о подробностях акции отсутствуют (что подтверждается Актом фиксации информации от 26.03.2021г.).

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», рекламодаделец вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг. Оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

В рекламе существенной является не только информация, привлекательная для

потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламы.

Отсутствие в свободном доступе для обозрения потребителями информации об ограничениях при приобретении товара по акции «Гарантия низкой цены»: участие товара стоимостью от 3000 рублей, ограниченное число организаций-конкурентов, о которых заявлено в рекламе, участие товара только в одной акции, участие в акции только физических лиц и т.д., вводит потребителя в заблуждение относительно возможности приобретения определенного товара на заявленных в рекламе условиях.

Следовательно, реклама следующего содержания: «НАШЛИ ДЕШЕВЛЕ? Сделаем скидку от цены конкурента», содержит признаки нарушения ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение данной нормы несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. В данном случае, рекламодателем является ООО «ДНС Ритейл».

Таким образом, в действиях ООО «ДНС Ритейл» (ОГРН: 1102540008230, Дата присвоения ОГРН: 22.11.2010, ИНН: 2540167061, адрес регистрации: проспект 100-летия Владивостока, г.Владивосток, Приморский край, 690068), содержится нарушение ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе».

Согласно ответу ООО «ДНС Ритейл» подробные условия акции «НАШЛИ ДЕШЕВЛЕ? Сделаем скидку от цены конкурента», проводимой ООО «ДНС Ритейл» на территории г. Новосибирска, размещены на официальном сайте компании (www.dns-shop.ru), в магазине по адресу: 630123, г. Новосибирск, 1-е Мочищенское шоссе, д.6, напротив вывески с названием акции, а также в месте размещения «Уголка потребителя».

Также ООО «ДНС-Ритейл» в Новосибирское УФАС России представлен Отзыв на определение о возбуждении дела №054/05/5-894/2021 и назначении дела к рассмотрению, в котором Общество сообщает следующее.

В Определении УФАС по Новосибирской области указывается, что «отсутствие в свободном доступе для обозрения потребителями информации об ограничениях при приобретении товара по акции «Гарантия низкой цены»: участие товара стоимостью от 3 000 рублей, ограниченное число организаций-конкурентов, о которых заявлено в рекламе, участие товара только в одной акции, участие в акции только физических лиц и т.д., вводит потребителя в заблуждение относительно возможности приобретения определенного товара на заявленных в рекламе условиях».

В рамках осуществления своей коммерческой деятельности (розничная торговля цифровой и бытовой техникой) ООО «ДНС Ритейл» в ряде городов Российской Федерации, к числу которых относится, в том числе, город Новосибирск, на территории которого расположен магазин, ставший предметом заявления физического лица, проводит акции под названием «НАШЛИ ДЕШЕВЛЕ? СДЕЛАЕМ СКИДКУ ОТ ЦЕНЫ КОНКУРЕНТА».

Согласно условиям указанной акции, в период ее действия (с 1 января 2018 г. по 31 декабря 2021 г.) покупатель, который планирует приобрести определенный товар в сети магазинов «DNS», но нашел в магазине конкурента такой же товар по более низкой цене, имеет возможность получить скидку в размере 500 руб. от найденной более низкой цены при выполнении следующих условий:

– товар в «DNS» и у конкурента идентичен: наименование, модель, комплектация и цвет полностью совпадают;

– товар находится в наличии в выбранном городе на момент обращения в обоих магазинах, со сроком доставки или возможности самовывоза, не превышающим 48 часов с момента заказа.

При этом, в соответствии с условиями акции, конкурентами считаются хозяйствующие субъекты, осуществляющие свою коммерческую деятельность в сегменте рынка по розничной торговле цифровой и бытовой техникой, а именно: «М.Видео», «Эльдорадо», «Связной», «РБТ», Корпорация «Центр», «МТС», «Евросеть», «МегаФон», «БиЛайн», «Ситилинк», «Самсунг — фирменные магазины», re:Store, «Холодильник.Ру», «Фирменный магазин Sony», «Ноу-Хау», «ЭЛ-МАРТ». Перечень является закрытым.

Как видно из приведенного перечня, гипермаркет строительных материалов «Леруа Мерлен» не является конкурентом по смыслу указанной акции, соответственно, на товары из сети магазинов «Леруа Мерлен» указанная акция не распространяется.

Довод о том, что в свободном доступе отсутствует информация об ограничениях при приобретении товара по указанной акции не соответствует действительности, поскольку подробные условия акции «НАШЛИ ДЕШЕВЛЕ? СДЕЛАЕМ СКИДКУ ОТ ЦЕНЫ КОНКУРЕНТА», проводимой ООО «ДНС Ритейл» на территории г.Новосибирска, расположены в магазине по адресу: 630123, г. Новосибирск, 1-е Мочищенское шоссе, д. 6 на стенде под вывеской с названием акции. Более того, в «Уголке потребителя» и на официальном сайте продавца (www.dns-shop) также размещена вся информация о проводимой акции, содержащая существенные условия продажи на русском языке, которые написаны достаточным для обеспечения возможности всем гражданам прочитать размещенный текст размером шрифта. ООО «ДНС Ритейл» намеренно не используются нечитаемые шрифты или шрифты разного размера, курсивы и т.д. с целью исключения возможности ввести потребителей в заблуждение.

ООО «ДНС-Ритейл» отмечает, что законодательством РФ не установлено, в каком формате данная информация должна быть доведена до потребителя, кроме как предоставлена в доступной форме. Более доступный способ для обозрения потребителями информации о рекламных акциях продавца, чем тот, который описан выше, законодателем не указан. Из чего следует, что «доступность способа предоставления информации» определяется продавцом самостоятельно.

По смыслу п. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе», нарушение которой инкриминируется ООО «ДНС Ритейл», 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.

Между тем, законодательством РФ не установлено, какие именно условия рекламы являются существенными. ООО «ДНС Ритейл» при размещении указанной акции и информации о деталях ее проведения указываются сроки ее проведения, требования к товару, на который может быть получена скидка, указан перечень субъектов, которые по смыслу акции относятся к «конкурентам».

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в своем постановлении от 08.10.2012 г. №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в абзаце 2 пункта 28 указал, что рекламодатель вправе самостоятельно выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара.

ООО «ДНС Ритейл» по своему усмотрению установлен перечень «конкурентов», от цены товаров которых возможно предоставление скидки при соблюдении иных условий акции. Довод о том, что указанный перечень «конкурентов» ограничен не может быть положен в основу принятия уполномоченным органом решения о привлечении ООО «ДНС Ритейл» к ответственности, поскольку приведенный перечень содержит все основные и крупные/узнаваемые хозяйствующие субъекты, осуществляющие свою коммерческую деятельность в сегменте рынка по розничной торговле цифровой и бытовой техникой. Поскольку ООО «ДНС Ритейл» осуществляет свою коммерческую деятельность именно в этом сегменте, сегмент рынка строительных материалов, как и иные сегменты рынков, не рассматривается.

Таким образом, учитывая степень общественной опасности деяния, отсутствие умысла на совершение административного правонарушения, исходя из характера совершенного нарушения, Общество считает, что в его действиях отсутствует состав административного правонарушения.

На основании вышеизложенного и с учетом положений действующего законодательства, ООО «ДНС Ритейл» просит производство по делу прекратить.

Новосибирским УФАС России данные доводы рассмотрены и не приняты по следующим основаниям.

Новосибирским УФАС России установлено, что по состоянию на 26.03.2021г. какие-либо носители информации о подробностях акции в месте реализации товара, там же – место размещения рекламы, отсутствуют, что зафиксировано в Акте фиксации информации от 26.03.2021г. и подтверждается фотофиксацией места размещения рекламы.

Кроме того, в «уголке потребителя» должна быть информация о продавце (о государственной регистрации продавца, о виде деятельности продавца, номер лицензии, срок ее действия и т.д.), законодательство о защите прав потребителей и т.д.

В «уголке потребителя» размещается следующая информация, документы и оборудование:

1) информация о продавце (исполнителе) (ст.8, п.п.1,2 ст.9 Закона от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей»): фирменное наименование (наименование), место нахождения (адрес) и режим работы продавца

(исполнителя), а также уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя; информация о виде деятельности продавца (исполнителя), если она подлежит лицензированию и (или) исполнитель имеет государственную аккредитацию; номер лицензии, срок ее действия, информация об органе, выдавшем лицензию, если осуществляемый продавцом (исполнителем) вид деятельности подлежит лицензированию; номер свидетельства о государственной аккредитации, срок его действия, информация об органе, выдавшем свидетельство, если исполнитель имеет государственную аккредитацию;

2) нормативные акты в сфере защиты прав потребителей - Закон №2300-1, правила, в соответствии с которыми осуществляется продажа товаров или оказание услуг, в частности Правила продажи товаров по договору розничной купли-продажи (ст.3 Закона №2300-1; п.11 Правил продажи товаров по договору розничной купли-продажи, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование потребителя о безвозмездном предоставлении ему товара, обладающего этими же основными потребительскими свойствами, на период ремонта или замены такого товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих обмену, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, утв. Постановлением Правительства РФ от 31.12.2020 №2463);

3) прочее (п.4 Правил №2463; п.3 Правил, утв. Постановлением Правительства РФ от 21.09.2020 №514): книга отзывов (жалоб) и предложений; средства измерений для проверки покупателем цены и измерения приобретенного товара, цена которого определяется исходя из единицы измерения (веса (массы нетто), длины и пр.); информация об органах государственной власти, уполномоченных осуществлять контроль и надзор в соответствующей сфере деятельности, в том числе о территориальном органе Роспотребнадзора; иная информация в зависимости от сферы деятельности продавца (исполнителя).

Таким образом, исходя из сложившейся деловой практики и обычаев делового оборота, размещение подробностей о проводимых продавцом акциях в так называемом «уголке потребителя» не является обязательным.

Реклама оценивается с точки зрения обычного потребителя. При отсутствии отсылочной информации (например: «подробности на сайте www.dns-shop.ru, в «Уголке потребителя», у продавца и т.д.»), предполагать наличие ограничивающих участие в акции условий обязанностью потребителя не является.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию, распространенную в супермаркете

цифровой и бытовой техники «DNS» (Торговый Центр «Гигант», 1-е Мочищенское шоссе, дом 6, г. Новосибирск, 630123) следующего содержания: «НАШЛИ ДЕШЕВЛЕ? Сделаем скидку от цены конкурента»,

ненадлежащей,

а Общество с ограниченной ответственностью «ДНС Ритейл» (ОГРН: 1102540008230, Дата присвоения ОГРН: 22.11.2010, ИНН: 2540167061, адрес регистрации: проспект 100-летия Владивостока, г.Владивосток, Приморский край, 690068),

нарушившим ч.7 ст.5 ФЗ «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.

2. Выдать ООО «ДНС Ритейл» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме "25" июня 2021 г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.