

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

11.09.2012
Ульяновск

г.

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

<>

рассмотрев дело № 8719/05-2012 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в торговом центре «METRO» (г. Ульяновск) рекламных буклетов с рекламой акции «METRO-ПОЛИЯ», содержащей признаки нарушения п. 3 ч. 3 и ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- общества с ограниченной ответственностью фирма «METRO Кэш энд Керри» (далее - ООО «METRO Кэш энд Керри», общество), расположенного по адресу: 125445, г. Москва, Ленинградское ш., д. 71Г, - представитель не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России определением от 13.06.2012 по факту распространения в торговом центре «METRO» (г. Ульяновск) рекламных буклетов с рекламой акции «METRO-ПОЛИЯ», возбуждено дело № 8719/05-2012 по признакам нарушения п. 3 ч. 3 и ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» (полномочия на рассмотрение дела, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении лица, расположенного на территории, подведомственной иному управлению Федеральной антимонопольной службы, получены письмом ФАС России № АК/1536 от 16.05.2012). К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО «METRO Кэш энд Керри». Рассмотрение дела назначено на 03.07.2012.

На рассмотрение дела 03.07.2012 представитель ООО «METRO Кэш энд Керри» не явился, запрошенные определением от 13.06.2012 документы и сведения обществом не представлены. Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе от 13.06.2012 направлено в адрес ООО

«МЕТРО Кэш энд Керри» заказным письмом с уведомлением № 43206851757659, которое получено обществом 21.06.2012.

Определением от 03.07.2012 срок рассмотрения дела № 8719/05-2012 продлен до 13.08.2012. В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу рассмотрение дела отложено и назначено на 07.08.2012.

На заседание Комиссии 07.08.2012 представитель ООО «МЕТРО Кэш энд Керри» не явился. Из представленных ООО «МЕТРО Кэш энд Керри» письменных пояснений (вх. № 5619 от 04.07.2012) следует, что общество в отсутствие фамилий заявителей не может достоверно подтвердить или возразить относительно фактов обращения указанных лиц за получением акционного товара. В рекламном буклете общество не ограничило количество призов и в связи с этим пошло навстречу клиентам, которые не успели получить товар, предоставив им возможность получить товар по индивидуальным заказам, разместив объявления в торговых центрах и на официальном сайте ООО «МЕТРО Кэш энд Керри».

Среди представленных 04.07.2012 обществом документов отсутствуют запрошенные определениями о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 13.06.2012 и о продлении срока рассмотрения дела от 03.07.2012 заверенные копии договоров на изготовление рекламных буклетов «МЕТРО-ПОЛИЯ Сезон второй» (либо иных документов, на основании которых изготовлена и размещена реклама), заверенные копии финансовых документов об оплате оказанных услуг по производству указанной рекламы (счет, платежное поручение, акт приема-передачи выполненных работ и др.), а также заверенные копии согласованного оригинал-макета рассматриваемой рекламы.

07.08.2012 в адрес Ульяновского УФАС России от гр. <Б...>, на основании обращения которого возбуждено рассматриваемое дело, поступило заявление в дополнение к ранее направленному. Из заявления следует, что, посетив указанный работниками торгового центра «МЕТРО» Интернет-сайт www.metro-cc.ru, гр. <Б...> сделал заказ на приобретение по акции «МЕТРО-ПОЛИЯ» столовых приборов в количестве 2 шт. и детских столовых приборов «Тэдди» в количестве 1 шт. После того, как на электронный адрес гр. <Б...> поступило сообщение о том, что заказ можно будет получить в конце июля 2012 года, заявитель 30.07.2012 посетил торговый центр «МЕТРО», где ему были выданы только столовые приборы в количестве 2 шт., а детского набора в наличии не было. При этом работники центра дали гр. <Б...> номер телефона и предложили «позванивать», чтобы узнать, когда товар появится в торговом центре «МЕТРО».

Таким образом, по имеющейся информации до настоящего времени гр. <Б...> так и не получил акционный товар, несмотря на то, что в рекламном буклете «МЕТРО-ПОЛИЯ Сезон второй» указано, что товары со скидкой можно будет приобрести до 25.03.2012.

Определением от 07.08.2012 срок рассмотрения дела № 8719/05-2012 продлен до 13.09.2012 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 11.09.2012.

На рассмотрение дела представитель ООО «МЕТРО Кэш энд Керри» не явился, в материалах дела имеется ходатайство ООО «МЕТРО Кэш энд Керри» (вх. № 7933 от 11.09.2012) о рассмотрении дела в отсутствие представителя общества. Обществом письменно сообщено, что счета, акты сдачи-приёмки, платежные поручения, сопровождавшие производство рекламы, ООО «МЕТРО Кэш энд Керри» представлены быть не могут, поскольку расчёты не производились. Обществом также представлены запрошенные определением о продлении срока рассмотрения дела от 07.08.2012 документы, в частности, договор о проведении

стандартной маркетинговой программы, копия оригинал-макета рекламы, копия письма органа госстатистики, а также банковские реквизиты общества.

Исследовав материалы дела № 8719/05-2012, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу акции «METRO-ПОЛИЯ», распространенную в виде буклетов «METRO-ПОЛИЯ Сезон второй» на территории торгового центра «METRO», расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Урицкого, д. 100 Д, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <Б...>, который не дал письменного согласия на использование своих персональных данных, о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе обществом с ограниченной ответственностью «METRO Кэш энд Кэрри» (вх. № 57/ог от 12.04.2012). В частности, в обращении указано, что заявитель в период с октября 2011 года по март 2012 года, приобретая товары в торговом центре «METRO», расположенном по адресу: г. Ульяновск, ул. Урицкого, д. 100 Д, за каждые 500 рублей получал наклейки «METRO-ПОЛИСЫ», которые необходимо было наклеивать в полученный на кассе центра накопительный буклет «METRO-ПОЛИЯ Сезон второй». Согласно условиям акции «METRO-ПОЛИЯ», приведенным в указанном буклете, за собранные «METRO-ПОЛИСЫ» в торговом центре «METRO» можно приобрести акционный товар (столовые наборы Zwilling Nova) со скидкой, размер которой зависит от количества собранных наклеек. Как указано в рекламе акции, акционный товар можно приобрести в период с 20.10.2011 по 25.03.2012.

Однако, собравшему необходимое количество «METRO-ПОЛИСОВ» гр. <Б...> в приобретении столовых наборов Zwilling Nova в начале марта 2012 года работники торгового центра отказали, сославшись на отсутствие указанного товара. Приехав в торговый центр через несколько дней, заявитель снова не обнаружил столовых наборов Zwilling Nova ни на специальном стенде-прилавке «METRO-ПОЛИЯ», ни в торговом зале, несмотря на то, что, согласно условиям акции «акционный товар находится в свободном доступе в торговом зале».

По мнению заявителя, реклама акции «METRO-ПОЛИЯ» ООО «METRO Кэш энд Керри» является недостоверной, вводящей потребителя в заблуждение.

Следует отметить, что в Ульяновское УФАС России 14.03.2012 поступило аналогичное заявление гр. <П...>, который не дал письменного согласия на использование своих персональных данных, перенаправленное в адрес управления Управлением Роспотребнадзора по Ульяновской области (исх. № 4335 от 11.03.2012, вх. № 1995 от 14.03.2012).

Также, к обращению гр. <Б...> приложена копия рекламного буклета «METRO-ПОЛИЯ Сезон второй», в котором приведены следующие условия акции «METRO-ПОЛИЯ»:

1. «Совершайте покупки в Торговых Центрах METRO в период с 20 октября 2011 года по 11 марта 2012 года.
2. Получайте у кассира накопительный буклет и METRO-ПОЛИСЫ за каждые полные 500 (пятьсот) рублей с НДС от Вашей покупки (включая продукцию отдела «Розничный алкоголь»).
3. Собирайте METRO-ПОЛИСЫ, и у Вас появится возможность приобретать акционный товар (столовые наборы Zwilling Nova) со скидкой. Размер скидки на акционный товар зависит от количества собранных METRO-ПОЛИСОВ (20 или 60 штук).
4. Выдача METRO-ПОЛИСОВ и буклетов производится на кассе после совершения покупки на сумму от 500 рублей с НДС в период с 20 октября 2011 года по 11 марта 2012 года.
5. Выдача METRO-ПОЛИСОВ невозможна при покупке продукции отдела «Оптовый

алкоголь», а также при покупке по договору Доставки.

6. Акционный товар со скидкой (столовые наборы Zwilling Nova) Вы можете приобрести в период с 20 октября 2011 года по 25 марта 2012 года.

7. Скидка не подлежит замене денежной компенсацией.

8. Один клиент может получить не более 20 METRO-ПОЛИСОВ в день. METRO-ПОЛИСЫ выдаются только во время расчета с кассиром. Не принимаются METRO-ПОЛИСЫ, которые были видоизменены, повреждены или отскерокопированы.

9. Продажа по полной розничной цене акционного товара (столовые наборы Zwilling Nova) производится независимо от наличия или отсутствия METRO-ПОЛИСОВ у клиента. Акционный товар находится в свободном доступе в торговом зале».

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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; объект рекламирования - 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 силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о реализации в период с 20.10.2011 по 25.03.2012 акционных товаров (в частности, столовых приборов Zwilling Nova) со скидкой, размещённая в буклете «METRO-ПОЛИЯ Сезон второй», является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - ООО «METRO Кэш энд Керри» (продавцу товара), а также указанной акции, им (обществом) организованной, по приобретению товаров (столовых наборов Zwilling Nova) со скидкой.

Согласно п. 3 ч. 3 ст. 5 Федерального 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.

В рекламном буклете «METRO-ПОЛИЯ Сезон второй» указано, что акционный товар, находящийся в торговом зале в свободном доступе, можно приобрести в период с 20.10.2011 по 25.03.2012. Однако, согласно поступившим в Ульяновское УФАС России заявлениям физических лиц, указанная информация не соответствует действительности. Факт продления ООО «METRO Кэш энд Керри» сроков реализации акционных товаров со скидкой (по информации с сайта общества до июля 2012) не является доказательством того, что в рекламном буклете содержалась достоверная информация, не обманувшая ожидания граждан.

Ульяновское УФАС России не может принять довод ООО «METRO Кэш энд Керри» относительно того, что вышеупомянутые заявления не могут быть достоверными, поскольку обществу не известно о фактах обращения указанных лиц за получением товара.

В соответствии со ст. 7 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» операторы (которыми в силу п. 2 ст. 3 указанного закона являются, в том числе, государственные органы) и иные лица, получившие доступ к персональным данным, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять персональные данные без согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Таким образом, Ульяновское УФАС России при возбуждении и рассмотрении дел, в том числе, по признакам нарушения законодательства о рекламе не имеет права

указывать в процессуальных документах персональные данные заявителя, за исключением случаев, если им дано согласие в письменной форме на осуществление антимонопольным органом указанных действий.

Следует отметить, что в своих письменных пояснениях ООО «МЕТРО Кэш энд Керри» подтверждает тот факт, что имели место случаи неполучения клиентами общества акционного товара со скидкой, что автоматически делает указанную информацию достоверной.

Кроме того, в соответствии ч. 7 ст. 5 Федерального 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.

В нарушение указанной нормы в рассматриваемой рекламе отсутствует часть существенной информации, в частности в рекламе не указано, что количество акционного товара ограничено.

Кроме того, в рекламе отсутствует информация о том, что те лица, которые не получили акционный товар, могут получить его, оформив заявку в торговом центре «МЕТРО» либо на официальном сайте ООО «МЕТРО Кэш энд Керри». Однако такую информацию могли получить не все лица, участвующие в акции.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 3, 7 ст. 5 указанного Федерального закона, несет рекламодаделец.

В соответствии с п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Как следует из пояснений ООО «МЕТРО Кэш энд Керри», расчеты по производству и распространению рекламного буклета «МЕТРО-ПОЛИЯ Сезон второй» обществом не производились, поэтому у ООО «МЕТРО Кэш энд Керри» отсутствуют связанные с производством и распространением указанного буклета финансовые документы (счета, акты сдачи-приёмки, платежные поручения). Распространение рекламного буклета «МЕТРО-ПОЛИЯ Сезон второй» осуществлялось непосредственной в торговом центре «МЕТРО».

Таким образом, рекламодателем, в данном случае, является продавец акционного товара - ООО «МЕТРО Кэш энд Керри».

Реклама акции «МЕТРО-ПОЛИЯ Сезон второй» носила временный характер, т.е. была актуальна в определённый период времени, и имела своей целью информирование потребителя о приобретении акционных товаров (столовых наборов Zwilling Nova) со скидкой в период с 20.10.2011 по 25.03.2012 в торговом центре «МЕТРО», следовательно, распространение рекламных буклетов «МЕТРО-ПОЛИЯ Сезон второй» в настоящее время прекращено.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу акции «METRO-ПОЛИЯ», распространенную в виде буклетов «METRO-ПОЛИЯ Сезон второй» в торговом центре «METRO», расположенном по адресу: г. Ульяновск, ул. Урицкого, д. 100 Д, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение рекламы прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 24.09.2012.

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

<>