

РЕШЕНИЕ

20 января 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;

Членов

Комиссии: Горбачева А.И.- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы;
специалиста-эксперта отдела рекламы и
Громова С.В. - недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 125/Р-2011, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Трансхимресурс» (далее по тексту – ООО «Трансхимресурс») (ИНН 4206012543, юридический адрес: 650070, г.Кемерово, ул.Тухачевского, 58 В) по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при размещении рекламы («NOKIAN TYRES Самые первые. Самые быстрые новый мировой рекорд скорости на льду – 331,61 км/ч <...> сервис – центры «ВК» <...>») в г. Кемерово по пр. Кузнецкий, напротив дома с адресом пр. Кузнецкий, 68, на отдельно стоящей рекламной щитовой конструкции, в присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Нокиан Шина» (далее по тексту – ООО «Нокиан Шина») <...> по доверенности (№ ДВНС12-019 от 17.01.2012г.), представителя ООО «Трансхимресурс» <...> по доверенности (б/н от 20.12.2011г.),

УСТАНОВИЛА:

27.10.2011г. Кемеровским УФАС России была проведена плановая проверка наружной рекламы, распространяемой на территории г. Кемерово оября, оябрясоставлен акт № 11 от 27.10.2011г., проведена фотосъемка рекламы (фотографии имеются в материалах проверки).

Кемеровским УФАС России было установлено, что в г. Кемерово, по адресу пр. Кузнецкий, напротив дома с адресом пр. Кузнецкий, 68, на отдельно стоящей

рекламной щитовой конструкции, размещена реклама с текстом следующего содержания: «NOKIAN TYRES Самые первые. Самые быстрые новый мировой рекорд скорости на льду – 331,61 км/ч <...> сервис – центры «ВК» <...>».

Реклама размещалась на основании договора № НР 118/02-2011 на распространение наружной рекламы с использованием рекламных конструкций от 01.03.2011 г., заключенного между Обществом с ограниченной ответственностью «РА Европа» (далее по тексту – ООО «РА Европа») (Исполнитель) и ООО «Трансхимресурс» (Заказчик). Предметом вышеуказанного договора является оказание услуги по распространению Исполнителем (ООО «РА Европа») наружной рекламы Заказчика (ООО «Трансхимресурс»), предоставленной последним в готовой для распространения форме – в виде рекламного изображения на рекламных конструкциях Исполнителя (ООО «РА Европа»).

Дополнительным соглашением № 008 от 01.10.2011 г. к договору на распространение наружной рекламы с использованием рекламных конструкций № НР 118/02-2011 от 01.03.2011 г. установлено, что ООО «РА Европа» обязуется распространить наружную рекламу ООО «Трансхимресурс», на щите, призматронах с месторасположением: пересечение пр. Кузнецкий и ул. Коммунистическая; ул. Тухачевского / 2я от Машоптторга; пр. Ленина / Универсам – 2; пр. Октябрьский / ул. Терешковой; ул. Соборная / пр. Ленина, ул. Тухачевского / пр. Молодежный, с периодом распространения 01.10.2011 г. - 31.10.2011 г.

В адрес Кемеровского УФАС России ООО «Европа плюс Кузбасс» было представлено платежное поручение № 505 от 25.10.2011 г., подтверждающее факт оплаты ООО «Трансхимресурс» услуг по распространению рекламы.

30.11.2011 г. по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 125/Р-2011 в отношении ООО «Трансхимресурс» и назначено к рассмотрению на 22.12.2011 г. в 14 часов 00 минут.

01.12.2011 г. данное определение было направлено в адрес ООО «Трансхимресурс» заказным письмом с уведомлением (уведомление о вручении почтового отправления от 08.12.2011 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.

В соответствии с частью 7 статьи 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.

21.12.2011г., 22.12.2011г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения ООО «Трансхимресурс» (исх. б/н от 16.12.2011г.), согласно которым, ООО «Трансхимресурс» с нарушением не согласно, так как информация, размещенная на рекламном щите соответствует действительности, а также рекламный макет был изготовлен и предоставлен ООО «Нокиан Шина», что подтверждается дистрибьюторским соглашением № NS-10/62 от 15.02.2010г., заключенным между ООО «Нокиан Шина» и ООО «Трансхимресурс», представленным в адрес антимонопольного органа ООО «Трансхимресурс».

22.12.2011г. состоялось рассмотрение дела № 125/Р-2011 в присутствии представителей ООО «Трансхимресурс» - <...> (по доверенности б/н от 20.12.2011г.), <...> (по доверенности б/н от 20.12.2011г.), которые поддержали пояснения, ранее представленные в адрес антимонопольного органа. Документов, подтверждающих достоверность указанной в рекламе информации ООО «Трансхимресурс» представлено не было.

Комиссия Кемеровского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения дела № 125/Р-2011 для получения дополнительных доказательств, а также для замены ненадлежащего ответчика (Общество с ограниченной ответственностью «Трансхимресурс») надлежащим (Общество с ограниченной ответственностью «Нокиан Шина»).

22.12.2011г. определением об отложении дело № 125/Р-2011 было отложено и назначено к рассмотрению на 20.01.2012г. в 15 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Трансхимресурс», ООО «Нокиан Шина» заказными письмами с уведомлениями (уведомления о вручении почтовых отправлений от 11.01.2012г., 13.01.2012г. имеются в материалах дела).

19.01.2012г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения ООО «Нокиан Шина» (исх. № 3 от 16.01.2012г.), согласно которым, вышеуказанная реклама не содержит признаков нарушения законодательства о рекламе, так как в рекламе отсутствуют какие-либо сравнения и сравнительные характеристики, а также информация («самые первые», «самые быстрые»), указанная в рекламе, соответствует действительности. Кроме того, в рекламе содержится вся существенная информация о рекламируемом товаре, а также указан адрес интернет-сайта <...>, на котором потребитель может ознакомиться со всей подробной информацией.

22.12.2011г. состоялось рассмотрение дела № 125/Р-2011 в присутствии представителей ООО «Нокиан Шина» <...> (по доверенности № ДВNS12-019 от 17.01.2012г.), представителя ООО «Трансхимресурс» <...> (по доверенности б/н от 20.12.2011г.), которые поддержали пояснения, ранее представленные в адрес антимонопольного органа, а также предоставили документы, подтверждающие достоверность указанных в рекламе выражений («самые первые», «самые быстрые»).

Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В г. Кемерово, по адресу пр. Кузнецкий, напротив дома с адресом пр. Кузнецкий, 68, на отдельно стоящей рекламной щитовой конструкции, размещена реклама с текстом следующего содержания: «NOKIAN TYRES Самые первые. Самые быстрые новый мировой рекорд скорости на льду – 331,61 км/ч <...> сервис – центры «ВК» <...>

>».

Из устава ООО «Нокиан Шина», утвержденного решением № 1/10/09 единственного участника ООО «Нокиан Шина» - ОАО «Нокиан Ренкаат» 13.10.2009г., следует, что единственным участником общества является финская компания: ОАО «Нокиан Ренкаат» (название на финском языке: «Nokian Renkaat Oyj», название на английском языке: «Nokian Tyres plc.») (п. 4.2).

Согласно дистрибьюторским соглашениям № NS-10/62 от 15.02.2010г., № NS10-2037 от 16.12.2010г., заключенным между ООО «Нокиан Шина» (Принципал) и ООО «Трансхимресурс» (Дистрибьютор), стороны договариваются поддерживать в России единый имидж сбытовой организации; любые действия сторон по продвижению товара, маркетингу и рекламе должны соответствовать рекламным и маркетинговым принципам Принципала (п. 4.1). Принципал снабжает дистрибьютора образцами, каталогами, сведениями о продукции и прочими рекламными материалами в необходимом количестве (п. 4.2). Дистрибьютор обязуется организовывать рекламные мероприятия на территории, при этом дистрибьютор руководствуется инструкциями принципала; принципал оставляет за собой право отменить или скорректировать данные мероприятия (п. 4.3).

В подтверждение сведений, указанных в рекламе, в антимонопольный орган были представлены сертификат Книги Рекордов Гиннеса (GUINNES WORLD RECORDS LTD), информационное письмо Nokian Tyres plc.

Из сертификата Книги Рекордов Гиннеса (GUINNES WORLD RECORDS LTD) следует, что рекорд скорости автомобиля на льду 331,61 км в час (206,05 мили в час) был поставлен Янне Лайтиненом (Финляндия), представлявшим компанию Nokian Tyres (Финляндия), на льду Ботанического залива в Финляндии 06 марта 2011г.

Согласно информационному письму Nokian Tyres plc. (исх. б/н от августа 2011г.) компания Nokian Tyres произвела первые в мире зимние шины в 1934г. Никакие другие производители в прошлом или настоящем не заявляли о том, что они производили зимние шины раньше данной компании.

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.

Таким образом, в тексте вышеуказанной рекламы отсутствует нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку указанные сведения («самые первые», «самые быстрые») являются достоверными.

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 тексте вышеуказанной рекламы содержатся сравнительные характеристики «самые первые», «самые быстрые». Вместе с тем, в рекламе присутствует обоснование указания в рекламе сравнения «самые быстрые» - это «новый

мировой рекорд скорости на льду – 331,61 км/ч», что также подтверждается документами, представленными в адрес антимонопольного органа.

Использование сравнительной характеристики «самые первые» в рекламе без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию и может восприниматься потребителями как самый первый по всем возможным показателям. Таким образом, формулировка «самые первые» требует фактического обоснования.

В нарушение данной правовой нормы в рекламе ООО «Нокиан Шина» содержится некорректное сравнение шин фирмы «NOKIAN TYRES» («самые первые»), что подразумевает наличие у других фирм более низких показателей по аналогичным характеристикам.

Ссылка представителя ООО «Нокиан Шина» о том, что вышеуказанная реклама не содержит признаков нарушения законодательства о рекламе, так как в рекламе отсутствуют какие-либо сравнения и сравнительные характеристики является не состоятельной по следующим основаниям.

В современном русском языке качественные прилагательные имеют две степени сравнения: сравнительную, превосходную. Имя прилагательное в превосходной степени указывает на самую высокую степень качества в предмете по сравнению с теми же качествами в других подобных предметах.

Из определения понятия «самый» (толковый словарь С.И. Ожегова) следует, что при его сочетании с прилагательным образует его превосходную степень, а при существительном указывает на крайнюю степень количества или качества. Таким образом, словосочетания, указанные в тексте рекламы («самые первые», «самые быстрые»), являются сравнениями.

В соответствии с частью 7 статьи 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.

Отсутствие в рекламе ООО «Нокиан Шина» части существенной информации о том, что компания Nokian Tyres в 1934 году впервые в мире произвела первую автомобильную шину, приводит к искажению смысла информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы, поскольку не позволяет правильно определить критерии, по которым осуществляется сравнение («самые первые»), что вступает в противоречие с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Включение в текст рекламы адреса интернет-сайта ([<...>](#)) для уточнения подробностей рекламы, не может свидетельствовать об указании существенной информации, отсутствие которой способно ввести потребителя в заблуждение относительно критерия, по которому проводилось сравнение, указанное в тексте рекламы («самые первые»).

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, частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель (ООО «Нокиан Шина»).

Согласно дополнительному соглашению № 008 от 01.10.2011 г. к договору на распространение наружной рекламы с использованием рекламных конструкций № НР 118/02-2011 от 01.03.2011 г. срок распространения рекламного материала ООО «Трансхимресурс» истек 31.10.2011 г.

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 Общества с ограниченной ответственностью «Нокиан Шина» (ОГРН 1027808006676, ИНН 7816162305, адрес: 188640, Ленинградская область, г. Всеволожск, Промышленная зона «Кирпичный завод», промзона, участок 6) («NOKIAN TYRES Самые первые. Самые быстрые новый мировой рекорд скорости на льду – 331,61 км/ч <...> сервис – центры «ВК» <...>»), размещенную в октябре 2011 г. в г. Кемерово, на рекламно щитовых конструкциях с местом расположения: пересечение пр. Кузнецкий и ул. Коммунистическая; ул. Тухачевского / 2я от Машоптторга; пр. Ленина / Универсам – 2; пр. Октябрьский / ул. Терешковой; ул. Соборная / пр. Ленина, ул. Тухачевского / пр. Молодежный, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание не выдавать в связи с истечением срока распространения рекламы.

Решение изготовлено в полном объеме 02 февраля 2012 года.

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

Председатель Комиссии

Е.А. Клостер

Члены Комиссии

А.И. Горбачев

С.В. Громов