

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 34/15

Резолютивная часть решения оглашена «22» апреля 2015 г

Решение в полном объеме изготовлено «07» мая 2015 г.
Новосибирск

г.

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

председатель Комиссии: Т.В. Лопаткина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

В.Ю. Строгин – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 34/15, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «О'КЕЙ» (ИНН/КПП 7826087713/780601001, ОГРН 1027810304950, дата постановки на учет: 09.12.2002г., юридический адрес: 195213, г. Санкт-Петербург, пр-т Заневский, д. 65, корп. 1 лит. А), по факту размещения на стр. 21 рекламного каталога товаров «О'кей» _ Опережая желаня _ Каталог товаров в Новосибирске» в разделе «Косметика» информации о краске для волос «Excellence», с признаками нарушения:

- п. 3 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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;

- п. 4 ч.3 ст. 5 Закона о рекламе: недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

- 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,

в присутствии:

...

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 12403 от 17.11.2014 г.), согласно которому, 07.11.2014 г. потребитель приехал в гипермаркет «О'КЕЙ», расположенный в г. Новосибирск, ул. Военная, д. 5, с целью приобретения Краски для волос «Excellence».

На сайте сети гипермаркетов «О'КЕЙ» (www.olcmarket.ru) размещен электронный каталог (Далее - Каталог), действующий в период с 06.11.2014 г. по 19.11.2014 г. Согласно указанному каталогу в период его действия Краска для волос «Excellence» в ассортименте стоит 187 руб. 00 коп. (страница 21 Каталога).

Заявитель приобрел 2 упаковки Краски для волос «Excellence», при этом одна из них была продана по цене 243 руб. 96 коп., вместо указанных в каталоге 187 руб. 00 коп. На стойке информации по этому поводу пояснили, что акция распространяется не на всю Краску для волос «Excellence». При этом, в каталоге указано, что за 187 руб. 00 коп. продается Краска для волос «Excellence» в ассортименте, каких-то конкретных видов не указано. Из этого заявителем был сделан вывод, что вся Краска для волос «Excellence» продается по цене 187 руб. 00 коп., в связи с чем заявитель приехал специально за ней в гипермаркет «О'КЕЙ», рассчитывая приобрести ее по цене 187 руб. 00 коп. за штуку.

По мнению заявителя, он был введен в заблуждение информацией, содержащейся в каталоге, относительно цены данного товара.

Заявителем к своему обращению был приложен печатный рекламный каталог.

Новосибирским УФАС России в соответствии с материалами дела установлено, что на стр. 21 каталога товаров «О'кей» _ Опережая желания _ Каталог товаров в Новосибирске» в разделе «Косметика» размещалась информация, в том числе следующего содержания:

«Краска для волос «Excellence» _ в ассортименте _ Скидка 15% (с изображением карты постоянного покупателя) _ 219.- 187.-...» (с изображением двух упаковок товара, Excellence Crème черный 1 и Excellence Crème светло-светлорусый осветляющий 10). На полях разворота данного каталога указывалась следующая информация:

1. «ООО "ОКЕЙ" не несет ответственность за ошибки, допущенные при печати. Все представленные товары имеют необходимые лицензии и сертификаты. Количество товара ограничено. Цена указана в рублях. Акция действует при условии наличия товара. Внешний вид товара может отличаться от представленного".

2. "www.okmarket.ru _ Цены по карте постоянного покупателя выделены красным цветом. Цены действительны с 6 по 19 ноября 2014 года в гипермаркетах О'КЕЙ. Старые цены, указанные в каталоге, в разных магазинах сети О'КЕЙ могут незначительно отличаться. Отдельные товары могут быть представлены не во всех гипермаркетах О'КЕЙ. О наличии товара узнавайте в магазинах».

Как указано на последней странице каталога, он предназначен только для распространения на территории магазинов «О'Кей».

Согласно определениям, данным в статье 3 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.

Рассматриваемая информация по направленности, и содержанию является рекламной. Объектами рекламирования в данной рекламе являются товары, указанные в рекламном каталоге, акция, проводимая в определенный период времени, а также юридическое лицо, являющееся продавцом рекламируемых товаров ООО «О'кей».

Согласно п. 3 ч.3 ст. 5 Закон 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 силу п. 4 ч.3 ст. 5 Закона о рекламе, признается недостоверной реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Согласно ответу на запрос антимонопольного органа, представленному ООО «О'кей» (вх. № 13157 от 03.12.2014г.), в рекламном каталоге магазина «О'КЕЙ», действующем в период с 06.11.2014 по г. (далее - «рекламный каталог»), указана стоимость товара - «Краска для волос Excellence, в ассортименте», с учетом скидки, в размере - 187 рублей. Информация о цене товара в рекламном каталоге отражена корректно.

Акция по продаже товаров согласно рекламному каталогу «Каталог товаров в Новосибирске» (далее - «рекламный каталог») действовала для гипермаркета О'КЕЙ, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Военная, 5, ТЦ «Аура» (далее - «гипермаркет О'КЕЙ»). Рекламный каталог распространялся внутри гипермаркета «О'КЕЙ».

Ценовое предложение «Краска для волос Excellence, в ассортименте» действовало для следующих товаров (далее – Таблица № 1):

Наименование товара	Код	Стоимость товара	Стоимость товара по акции
EXCELLENCE			
Краска д/волос 01 Супер осветляющий русый натуральный EXCELLENCE	3600010012481	219,00	187,00
Краска д/волос 1 черный EXCELLENCE	3600010022480	219,00	187,00

Краска д/волос 10.21 св,- св.русый перлам. EXCELLENCE	3600010012658	219,00	187,00
Каштановый EXCELLENCE	3600010012528	219,00	187,00
Краска д/волос 4.15 Морозный шоколад	3600522089414	219,00	187,00
EXCELLENCE, Краска д/волос 6	3600522719014	219,00	187,00
EXCELLENCE,			
Краска д/волос 6.13 Темно- русый бежевый EXCELLENCE	3600521392768	219,00	187,00
Краска д/волос 6.32 Солнечный темно-русый EXCELLENCE	3600522378105	219,00	187,00
Краска д/волос 7 русый EXCELLENCE	3600010012689	219,00	187,00
EXCELLENCE			
Краска д/волос 7.1 русый пепельный EXCELLENCE	3600010012696	219,00	187,00
Краска д/волос 7.43 Медный русый EXCELLENCE	3600522089407	219,00	187,00
Краска д/волос 8.1 светло- русый пепельный EXCELLENCE	3054080002604	219,00	187,00
Краска д/волос 8.13. Светлорусый бежевый EXCELLENCE	3600521392713	219,00	187,00
Краска д/волос 9 Очень светло-русый	3600010012641	219,00	187,00

Товары, участвующие в акции по ценовому продолжению «краска для волос Excellence, в ассортименте», были отмечены специальным ценником.

Покупатель приобрела товар «Краска для волос Excellence Creme 8.1», участвующий в акции и отмеченный специальным ценником, по цене - 187 рублей, а также товар «Краска для волос Excellence Blond legend 8.03», не участвующий в акции и не отмеченный специальным ценником, по цене - 243 рубля 96 коп.

По факту обращения покупателя (входящий № 77) был дан ответ (от 10.11.2014 г.) о том, что товар «Краска для волос Excellence Blond legend 8.03» в акции не участвует

и цена на него составляет 243 рубля 96 коп. В ответе покупателю также была выражена готовность, в рамках акта доброй воли и клиентоориентированности магазинов «О'КЕЙ», вернуть ценовую разницу за приобретенный товар.

Сотрудники Гипермаркета неоднократно звонили покупателю по номеру телефона, указанному в его обращении, для разрешения возникшей ситуации. Вместе с тем, покупатель на звонки не отвечал и за получением денежных средств не обращался.

Также Общество пояснило, что все условия акции, действующей в период с 6 по 19 ноября 2014 г., были изложены в каталоге, который распространялся в г. Новосибирске по двум магазинам Общества: по ул. Военной, 5 и Д. Ковальчук, 1/1. Иными способами каталог не распространялся.

На акт проверки антимонопольного органа Общество представило возражения (вх. № 834 от 02.02.2015 г.), в которых указывалось, что антимонопольный орган не проверил ассортимент товара, участвующий в Акции и не участвующий в ней, в том числе на предмет отражения информации о товаре, участвующем в Акции в рекламном каталоге проверяемого Общества.

В магазине, принадлежащем ООО "О'КЕЙ", 07.11.2014г. были предложены к продаже два товара, схожих по своим характеристикам, а именно: «Краска для волос Excellence Creme» и «Краска для волос Excellence Blond legend».

Краска для волос «Excellence Blond legend» в рекламной акции не участвовала.

При этом, соответствующая продукция «Краска для волос Excellence Creme» и «Краска для волос Excellence Blond legend» отличается по назначению, а изображение товаров: «Краска для волос Excellence Creme» и «Краска для волос Excellence Blond legend» отличается по содержанию, штрих-коду.

Антимонопольный орган, по мнению Общества не исследовал вопрос отражения в рекламе проверяемого Общества существенной информации о рекламируемом товаре, в частности, имеющееся на стр. 21 рекламного каталога изображения краски для волос «Excellence Creme» и отсутствие изображения краски для волос «Excellence Blond legend», хотя, по мнению Общества, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

По мнению Общества, имеющийся в материалах дела чек, не подтверждает факт приобретения покупателем именно рекламируемого товара.

Так, в рекламном каталоге магазина «О'КЕЙ», действующем в период с 06.11.2014 г. по 19.11.2014 г. (далее - «рекламный каталог»), указана стоимость товара - «Краска для волос Excellence, в ассортименте», с учетом скидки, в размере - 187 рублей.

Цены по Акции действительны при условии приобретения товара по карте постоянного покупателя «О'КЕЙ» в указанный в каталоге период.

Информация о цене товара в рекламном каталоге, по мнению Общества, отражена корректно.

Акция по продаже товаров согласно рекламному каталогу «Каталог товаров в

Новосибирске» (далее - «рекламный каталог») действовала для гипермаркета «О'КЕЙ», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Военная, 5, ТЦ «Аура» (далее - «гипермаркет О'КЕЙ»). Рекламный каталог распространялся внутри гипермаркета «О'КЕЙ».

В торговом зале товары, участвующие в акции по ценовому продолжению «Краска для волос Excellence, в ассортименте» (краска для волос «Excellence Creme»), были отмечены специальным ценником.

Покупатель Ефимова Т.В. приобрела товар «Краска для волос Excellence Creme 8.1», участвующий в акции и отмеченный специальным ценником, по цене - 187 рублей, а также товар «Краска для волос Excellence Blond legend 8.03», не участвующий в акции и не отмеченный специальным ценником, по цене - 243 рубля 96 коп.

При этом в ходе проведения проверки приобретенный по названному чеку товар антимонопольный орган не истребовал даже для обозрения, прежде всего, с учетом общего ассортимента реализуемой проверяемым Обществом продукции и для целей исследования идентичности приобретенной потребителем продукции рекламированному проверяемым Обществом товару, устранения возникших противоречий в совокупности с иными элементами зрительного восприятия потребителем рекламы товара - краски для волос «Excellence Creme».

Таким образом, как указывает Общество, нельзя считать установленным факт распространения для неопределенного круга лиц информации о группе красок для волос «Excellence», призванной поддерживать интерес к товарам этой торговой марки и способствовать ее реализации.

В спорный период (действия рекламы) Общество регулярно производило реализацию товара - Краска для волос «Excellence Creme» по стоимости 187 рублей, то есть соблюдало условия рекламирования.

На рассмотрении дела представитель ООО «О'кей» поддержал ранее представленные доводы, пояснил, что по внешним признакам «Blond legend» и «Creme» отличаются как по цветовой окраске, так и по оформлению коробки. Также акционный товар был весь выделен специальными ценниками «Цена по карте», а не акционный товар оформлялся регулярным ценником с регулярной ценой, что покупатель и подтверждает. Кроме того, акционная краска была выставлена единым блоком.

С четким обозначением «Creme», такая же краска была изображена в регулярном каталоге, находилась на полке. Краски «Blond legend» в акции не участвовали.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает данные доводы ошибочными, в связи со следующим.

Согласно "ГОСТ Р 51303-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения" (утв. Приказом Росстандарта от 28.08.2013 N 582-ст), ассортимент товаров - набор товаров, объединенных по какому-либо одному или совокупности признаков (видам, классам, группам, моделям, размерам, цветам и/или иным признакам), предназначенный для продажи населению;

торговый ассортимент - ассортимент товаров, представленный в торговом

предприятию или в торговой сети.

структура ассортимента товаров - соотношение выделенных по определенному признаку совокупностей товара в наборе.

Совокупностью товаров являются класс, группа, вид товаров.

Согласно материалам дела у Общества в продаже в период с 06 по 19 ноября 2014 г. имелась в продаже краска для волос марки «Excellence» следующего торгового ассортимента (Таблица № 2):

Наименование товара	Код	Стоимость товара	Стоимость товара по карте постоянного покупателя
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 01 Супер осветляющий русый натуральный	3600010012481	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 1 черный	3600010022480	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 10.21 св.-св.русый перлам.	3600010012658	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 4 Каштановый	3600010012528	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 4.15 Морозный шоколад	3600522089414	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 6 Темно-русый	3600522719014	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 6.13 Темно-русый бежевый	3600521392768	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 6.32 Солнечный темн- русый	3600522378105	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 7 русый	3600010012689	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 7.1	3600010012696	219,00	187,00

русый пепельный			
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 7.43 Медный русый	3600522089407	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 8.1 светло-русый пепельный	3054080002604	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 8.13. Светлорусый бежевый	3600521392713	219,00	187,00
EXCELLENCE Creme Краска д/волос 9 Очень светло-русый	3600010012641	219,00	187,00
EXCELLENCE Blond Legend Краска д/волос 8.03 Пленит.блонд	3600522738558	243,96	243,96
EXCELLENCE Blond Legend Краска д/волос 8.12 Мистический	3600522738534	243,96	243,96
EXCELLENCE Blond Legend Краска д/волос 9.32 Сенсац. блонд	3600522738589	243,96	243,96

Согласно представленным Обществом условиям, акции распространялась только на товары, указанные в Таблице № 1.

Родовым понятием, в данном случае, является товар марки «Excellence», а «Blond legend» и «Creme» являются разновидностью товарной группы марки «Excellence», определенными своими особенностями, признаками, отличительными характеристиками.

Согласно данным на заседании Комиссии пояснениям, представителем не отрицается, что ассортимент краски для волос «EXCELLENCE» включает всю краску «EXCELLENCE», в том числе «EXCELLENCE Creme» и «EXCELLENCE Blond Legend».

При этом, исходя из визуального анализа рассматриваемого рекламного изображения товара (коробок с товаром), указанного в рекламном каталоге на стр. 21, с учетом его смысловой (текстовой) нагрузки, в том числе текста: «Краска для волос «Excellence» в ассортименте», потребителем был сделан вывод о том, что акция распространяется на всю продукцию марки «Excellence», включая разновидности данной краски «Blond legend» и «Creme». Однако фактически, рассматриваемая акция распространялась не на весь ассортимент марки «Excellence», имеющийся в продаже у Общества, а только на продукция марки

«Excellence» с маркировкой «Creme».

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 рекламой.

С учетом содержащейся в рекламе совокупной информации, реклама ввела потребителя в заблуждение в отношении отнесения цены 187.00 рублей ко всему ассортименту краски "Exellence", в том числе в отношении цены приобретаемого им товара. Фактически, несмотря на наличие карты постоянного покупателя, покупателю не была предоставлена возможность приобретения выбранного им товара – краски для волос «EXCELLENCE Blond Legend», входящей в ассортимент краски «EXCELLENCE», по заявленной в рекламе цене. В действительности цена товара оказалась иной и составила 243,96 рублей.

Данные обстоятельства свидетельствуют о нарушении требований п.п. 3, 4 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Нарушение требований ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе Комиссия Новосибирского УФАС России не усматривает.

Ответственность за нарушение указанных норм Закона о рекламе несёт рекламодаделец (ч.6 ст.38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно Договору аренды № SSI-152-ДДА\2011 от 30.11.2011 г., деятельность по адресу: г. Новосибирск, ул. Военная, д. 5 осуществляет ООО "Окей", гипермаркет по адресу нахождения обособленного подразделения (Уведомление о постановке на налоговый учет организации в налоговом органе на территории РФ от 02.02.2011 г.).

Изготовление полиграфической печатной продукции (рассматриваемых рекламных каталогов) осуществлялось на основании Договора № 512\11-Н-ИП на выполнение полиграфических работ от 01.-3.2011 г., заключенного между ООО "Окей" и ООО ИД "Вояж".

Таким образом, с учетом представленных документов и пояснений рекламодателем является ООО «О'кей».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «О'КЕЙ» (ИНН/КПП 7826087713/780601001, ОГРН 1027810304950, дата постановки на учет: 09.12.2002г., юридический адрес: 195213, г. Санкт-Петербург, пр-т Заневский, д. 65, корп. 1 лит. А) нарушившим требования:

- 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;

- п. 4 ч.3 ст. 5 Закона о рекламе: недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара,

а информацию, размещенную на стр. 21 каталога товаров «О'кей» _ Опережая желания _ Каталог товаров в Новосибирске» в разделе «Косметика» в том числе следующего содержания: «Краска для волос «Excellence» _ в ассортименте _ Скидка 15% (с изображением карты постоянного покупателя) _ 219.- 187.-...» (с изображением двух упаковок товара, Excellence Crème черный 1 и Excellence Crème светло-светлорусый осветляющий 10), ненадлежащей рекламой.

2. В связи с добровольным устранением нарушения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе не выдавать ООО «О'КЕЙ».

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

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