

РЕШЕНИЕ

29. .12.2014

г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 23.12.2014

Решение в полном объеме изготовлено 29.12.2014

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

председатель: - руководитель управления А.А. Сешенов,

члены комиссии: - начальник отдела рекламы и
недобросовестной конкуренции Д.А. Шелестенко,

- специалист-эксперт Е.А. Высочина,

рассмотрев дело № 37, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту нарушения п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» Обществом с ограниченной ответственностью «Эльдорадо» (далее – ООО «Эльдорадо», Общество) <...>,

в отсутствие:

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Эльдорадо».

УСТАНОВИЛА:

Специалистами отдела рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе было установлено, что в г. Липецк 22.05.2014 на пересечении ул. Первомайской и пл. Победы рядом с дорожным ограждением распространялась реклама, расположенная на выносном штендере следующего содержания «СЕГОДНЯ в нашем магазине ЭЛЬДОРАДО ПУНКТ ИНТЕРНЕТ МАГАЗИНА ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ <...> ООО «ЭЛЬДОРАДО», <...> Для лиц старше 12 лет.».

С целью осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждению, выявлению и пресечению нарушений физическими или

юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании статей 33-34 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ Липецким УФАС России был направлен запрос от 30.06.2014 № 3347-04 Обществу с ограниченной ответственностью «Эльдорадо» (далее – ООО «Эльдорадо») о предоставлении необходимых документов и информации.

Из представленной ООО «Эльдорадо» информации следует, что рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем указанной рекламы является ООО «Эльдорадо» <...>, изготовителем рекламной конструкции (штендера) является ООО «Олла-принт».

Из представленной ООО «Эльдорадо» копии макета рекламы, следует, что текст рекламы выглядит следующим образом: «ЭЛЬДОРАДО ИНТЕРНЕТ-МАГАЗИН ПУНКТ ИНТЕРНЕТ МАГАЗИНА <...> ООО «ЭЛЬДОРАДО», <...> Для лиц старше 12 лет. ПУНКТ ИНТЕРНЕТ МАГАЗИНА ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ <...> ООО «ЭЛЬДОРАДО», <...> Для лиц старше 12 лет.». Дополнительной информации в представленном макете не содержится.

Статья 1 ФЗ «О рекламе» в числе целей данного Федерального закона устанавливает в том числе, реализацию права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно пункту 1 статьи 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 и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Пункт 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» гласит, что 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.

Пункт 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования в указанной рекламе являются товары интернет-магазина «Эльдорадо».

Закон обязывает формировать у потребителя рекламы правильное (достоверное) представление о соответствующем товаре, реклама должна носить понятный, не двусмысленный характер, и не должна вводить потребителя в заблуждение. При этом потребитель рекламы вправе рассчитывать на формирование неискаженного представления о товаре при восприятии конкретного рекламоносителя, а не совокупности всех распространенных к определенному моменту рекламных материалов.

По своему содержанию следующая рекламная информация: «СЕГОДНЯ в нашем магазине ЭЛЬДОРАДО ПУНКТ ИНТЕРНЕТ МАГАЗИНА ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ

ЦЕНАМ <...> ООО «ЭЛЬДОРАДО», <...> Для лиц старше 12 лет.» однозначно призвана продвинуть на рынке товары рекламодателя, привлечь потребителя к тому, чтобы товары были приобретены именно в интернет-магазине «Эльдорадо».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно ч.1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. При этом, ч. 3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» гласит, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения.

п.1 ч.3 с.5 запрещает сообщать недостоверные сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В своем ответе вх.№ 3875 от 23.07.2014 на запрос Липецкого УФАС России ООО «Эльдорадо» поясняет: «Содержание рекламного слогана «Лучшие бренды по лучшим ценам» соответствует действительности. Данная рекламная информация была распространена после проведения исследования цен на товары ведущих мировых брендов других продавцов легальной бытовой техники и электроники на территории г. Липецк. Анализ цен, имеющихся в открытом доступе и публикующихся на сайте продавцов бытовой техники и электроники, показал, что стоимость аналогичных товаров в Интернет-магазине Эльдорадо ниже, либо такие товары отсутствуют в ассортименте других продавцов, что и обусловило использование фразы «по лучшим ценам». В прилагаемой к ответу на запрос таблице приведены сводные данные по ценам в магазинах г.Липецка по состоянию на июнь 2014 г. Продажа товаров по ценам, ниже, чем у других продавцов возможна благодаря прямым договорам поставки, в том числе, с такими брендами, как Samsung, SONY, HP, CANON, LG, Panasonic, Electrolux, Pioneer, Phillips, а также многими другими. Производители товаров, имеющихся в ассортименте магазинов Эльдорадо, являются признанными лидерами в области бытовой техники и электроники по качеству товаров, спросу среди потребителей, объемам продаж, другим показателям, что позволяет обоснованно применять фразу «лучшие бренды». Доказательств того, что данные бренды не являются лучшими, что данное утверждение не соответствует действительности и что потребители вводятся в заблуждение, ввиду некорректного сравнения, отсутствуют. Жалоб относительно распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту, либо нанести ущерб его деловой репутации от производителей брендов, не представленных в магазинах Эльдорадо, а также от потребителей на содержание указанной рекламы в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» не поступало».

Дополнительных доказательств правомерного использования фразы «ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ» ООО «Эльдорадо» Липецкому УФАС России не представило.

18.09.2014 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области в адрес ФАС России было направлено ходатайство № 5174-04 о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по рекламе в отношении ООО «Эльдорадо».

02.10.2014 поступил ответ ФАС России о наделении Липецкого УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Эльдорадо».

Определением о возбуждении дела № 37 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 02.12.2014 дело было назначено на 23.12.2014 на 12 часов 00 минут.

ООО «Эльдорадо», его представитель с надлежащим образом оформленными полномочиями на рассмотрение дела № 37, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не явились. О дате и времени рассмотрения дела № 37 ООО «Эльдорадо» надлежащим образом уведомлено.

В своем ответе на определение о возбуждении дела № 37 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе представитель ООО «Эльдорадо» - <...>, действующий по доверенности № 15408_00/ЮР от 03.03.2014 от 06.12.2013 года пояснил, что использование рекламного слогана «Лучшие бренды по лучшим ценам» ООО «Эльдорадо» считает правомерным ввиду следующего.

Данная рекламная информация была распространена после проведения соответствующего исследования. Исследование проводилось ЗАО «ТНС Маркетинговый Информационный Центр» на основании договора № Т01/12 от 01.03.12г. В рамках проведения исследования было опрошено более 15 тысяч респондентов. Согласно данным, полученным в результате опроса, Эльдорадо заняло первую позицию в категории «Доступные цены». Результаты опроса за период с 31.03.2013 по 02.11.2014 подробно приведены в письме компании «ТНС Маркетинговый Информационный Центр» от 16.12.2014.

При этом, в письме ЗАО «ТНС Маркетинговый Информационный Центр» от 16.12.2014 говорится о том, что опрос был проведен на основании договора от 01.03.2012 № Т01/12, заключенного между ЗАО «ТНС Маркетинговый Информационный Центр» и ООО «Эльдорадо», среди более чем 15 тысяч респондентов в городах Российской Федерации: Барнаул, Белгород, Владивосток, Воронеж, Липецк, Москва и других. Согласно данным, собранным в ходе исследования в период с 31.03.2013 по 02.11.2014, Эльдорадо является лидером по показателю «Доступные цены» среди лиц в возрасте 18 – 55 лет, совершивших покупку крупной и мелкой бытовой техники, ТВ, аудио- и фотоаппаратуры, компьютеров, ноутбуков и мобильных телефонов за последние 12 месяцев. Респондентам задавался вопрос: «Про какие из следующих магазинов Вы можете сказать, что в магазине доступные цены на технику ведущих производителей (брендов)?». Оценки Эльдорадо по показателю «Доступные цены» статически значимо более высокие, чем у конкурентов.

Однако, на рассмотрение дела 37, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе 23.12.2014 ООО «Эльдорадо» не представило доказательств правомерности использования фразы «ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ» 22.05.2014, то есть до окончания исследования, проводимого ЗАО «ТНС Маркетинговый Информационный Центр» по заказу ООО «Эльдорадо». Также Комиссии не были представлены: копия договора, платежных документов, на основании которого ЗАО «ТНС Маркетинговый Информационный

Центр» проводило исследование по заказу ООО «Эльдорадо» и документы, подтверждающие проведение ЗАО «ТНС Маркетинговый Информационный Центр» исследования.

При сравнении с другим товаром в рекламе не должны приводиться не обладающие достоверностью, сомнительные и искаженные сведения о качествах или свойствах, выгодно отличающих один товар от другого, о превосходстве товара в сравнении с товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, о выгодах или возможностях, которые товар имеет по сравнению с другими. Непременным условием соответствия такого сравнения закону должна быть истинность приводимых сведений о собственных товарах и о чужих товарах. Если сравнительная реклама способна вызвать неверные представления у потребителей по поводу предлагаемого товара, она будет рассматриваться как ненадлежащая. Необходимо, чтобы потребитель был правильно информирован и объективно имел право свободного (осознанного) выбора предлагаемых товаров.

Применительно к использованию в рекламе термина в превосходной степени, утверждения о «лучшем», действует презумпция несоответствия действительности такого термина в превосходной степени и утверждения, если рекламодатель не подтвердит его истинность, предоставив документальные доказательства.

При этом использование в рекламе сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию. Утверждение «ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ» подразумевает, что товары, реализуемые рекламодателем, являются лучшими из числа других однородных товаров, обладая более высокими достоинствами и преимуществом перед ними во всех отношениях.

Согласно «Большому толковому словарю русского языка» под редакцией <...> под словом «лучший» подразумевается: «Сравнительная и превосходная степень к слову Хороший; самый хороший». При этом, под словом «хороший» понимают: «Вполне положительный; такой как должен быть; обладающий каким-либо или большим преимуществом среди других таких же». Специалистами отдела рекламы и недобросовестной конкуренции Липецкого УФАС России в период с 01.12.2014 по 23.12.2014 проведен опрос населения, опубликованный на официальном сайте Липецкого УФАС России по адресу: <http://lipetsk.fas.gov.ru>. Участвующим в опросе гражданам необходимо было ответить на вопрос: «Что, по Вашему мнению, подразумевается под фразой «Лучшие бренды по лучшим ценам». Участникам были предложены пять вариантов ответа: «1. Популярные среди потребителей товары по ценам ниже чем у конкурентов; 2. Часто продаваемые товары по ценам как у конкурентов; 3. Товары известных производителей по низкой цене; 4. Акционные товары по сниженным ценам; 5. Самые качественные товары по самым низким ценам». В опросе приняли участие 26 респондентов, из которых 15% (4 голоса) выбрали первый ответ, 8% (2 голоса) проголосовали за второй вариант ответа, 27% (7 голосов) остановились на третьем варианте ответа, 0% (0 голосов) было отдано за четвертый вариант ответа, 50% (13 голосов) остановились на пятом варианте ответа. Таким образом, 50% опрошенного населения считает, что под фразой «Лучшие бренды по лучшим ценам» подразумеваются самые качественные товары по самым низким ценам, а 27% голосующих понимают под указанной

фразой товары известных производителей по низкой цене.

Использованное в рекламе словосочетание «ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ» предполагает, что рекламируемая таким способом продукция является эксклюзивной с точки зрения ее качества со стороны потребителей. Более того, указанная реклама свидетельствует о том, что ни одно другое предприятие, действующее на данном рынке не имеет таких показателей относительно качества и цены реализуемой продукции.

21.11.2014 специалистами Липецкого УФАС России были произведены действия по осмотру сайта сети Интернет ООО «Эльдорадо», <...> и сравнению информации о реализуемых продуктах (в том числе цен) с аналогичными продуктами, указанными на сайтах: <...>. Результаты осмотра указанных сайтов сети Интернет отражены в акте осмотра Интернет-сайта от 21.11.2014.

В ходе осмотра сайтов методом случайного отбора были избраны для сравнения товары следующих брендов: Samsung, SONY, LG, Panasonic, NOKIA, Explay, PocketBook. По результатам сравнения установлено, что стоимость аналогичных товаров в Интернет-магазине Эльдорадо <...> выше, одинакова, либо такие товары отсутствуют в ассортименте магазина.

Вместе с тем, ООО «Эльдорадо» неправомерно использует фразу «ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ» в рекламе реализуемых товаров так как, согласно данным, размещенным в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не имеет преимуществ в цене перед товарами других продавцов.

Следовательно, реклама ООО «Эльдорадо» с утверждением «ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ» о ценовом преимуществе рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые реализуются другими продавцами, является недостоверной так как к настоящему времени рекламодатель не подтвердил достоверность утверждения о «лучших ценах» по сравнению с аналогичными товарами всех других продавцов.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных, в частности пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, которым, в силу пункта 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, то есть ООО «Эльдорадо».

В соответствии с указанными выше фактами, реклама ООО «Эльдорадо» следующего содержания: «СЕГОДНЯ в нашем магазине ЭЛЬДОРАДО ПУНКТ ИНТЕРНЕТ МАГАЗИНА ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ <...> ООО «ЭЛЬДОРАДО», <...>. Для лиц старше 12 лет.», содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», т.к. содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую в городе Липецк 22.05.2014 на пересечении ул. Первомайской и пл. Победы рядом с дорожным ограждением на выносном штендере следующего содержания: «СЕГОДНЯ в нашем магазине ЭЛЬДОРАДО ПУНКТ ИНТЕРНЕТ МАГАЗИНА ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ <...> ООО «ЭЛЬДОРАДО», <...> Для лиц старше 12 лет.» рекламодателем которой является Общество с ограниченной ответственностью «Эльдорадо», так как реклама содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами в нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. N 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Эльдорадо» предписание об устранении нарушений законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Липецкого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 КоАП РФ.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 37

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

29.12.2014

г. Липецк

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

председатель: - руководитель управления А.А. Сешенов,

члены комиссии: - начальник отдела рекламы и
недобросовестной конкуренции Д.А. Шелестенко,

- специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной
конкуренции Е.А. Высочина,

на основании своего решения от 29.12.2014 по делу № 37 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: «СЕГОДНЯ в нашем магазине ЭЛЬДОРАДО ПУНКТ ИНТЕРНЕТ МАГАЗИНА ЛУЧШИЕ БРЕНДЫ ПО ЛУЧШИМ ЦЕНАМ <...>ООО «ЭЛЬДОРАДО», <...>. Для лиц старше 12 лет.», распространяемой в городе Липецк 22.05.2014 на пересечении ул. Первомайской и пл. Победы рядом с дорожным ограждением на выносном штендере, рекламодателем которой является Общество с ограниченной ответственностью «Эльдорадо», и, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Эльдорадо» <...> в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы с нарушением п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Обществу с ограниченной ответственностью «Эльдорадо» представить в Липецкое УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до **30.01.2015**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Липецкое УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ возбудить дело об административном правонарушении.

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