

резольтивная часть оглашена 24 апреля 2014г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 05 мая 2014г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: «...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: «...» – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» - ведущий специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» - специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» - специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует), кворум соблюден,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2014-59Р, возбужденное в отношении ООО «ГАСТРОНОМ» по факту распространения рекламных буклетов магазина «Гастроном» с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии представителей - ООО «ГАСТРОНОМ»: «...», действующей на основании доверенности № 40/14 от 04.04.2014г. и «...», действующей на основании доверенности № 57/14 от 01.04.2014г.;

в отсутствии заявителя – «...»,

УСТАНОВИЛА:

03 февраля 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) поступило заявление гражданина «...» (вх.№ 1265э) о распространении рекламных буклетов магазина «Гастроном», содержащих недостоверную информацию в части стоимости молока «Варвара Краса 6%» 1.4л. 74,90 руб. в период с 30.01 по 12.02.

К заявлению гражданина были приложены копии фотографий рекламного буклета, копия чека от 01.02.2014г.

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления наличия/отсутствия нарушения законодательства РФ о рекламе, приказом Удмуртского УФАС России от 04.02.2014г. № 41 в отношении ООО «ГАСТРОНОМ» была возбуждена внеплановая

документарная проверка на предмет соблюдения ООО «ГАСТРОНОМ» требований законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении рекламных листовок, содержащих информацию о возможности приобретения в магазине «Гастроном» в ТРК «Петровский» с 30 января по 12 февраля 2014 года товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л» по цене 74,90 руб.

13.02.2014г. ООО «ГАСТРОНОМ» представило в Удмуртское УФАС России следующие документы (вх. № 1631): копии первой, второй и последней страниц устава ООО «ГАСТРОНОМ», копию свидетельства о государственной регистрации юридического лица, копию свидетельства о постановке на налоговый учет, копию протокола № 7 общего собрания участников ООО «ГАСТРОНОМ» от 23.09.2013г., копию доверенности № 30/13 от 23.04.2013г., локально-распорядительный акт переоценки товара от 30.01.2014г., оригинал листовки «ГАСТРОНОМ УДОВОЛЬСТВИЕ В ПОДАРОК СКИДКИ с 30.01 по 12.02», копию контрольно-кассовой ленты за 30.01.2014г., копию договора подряда № 155/1 ХД-13 от 01.10.2013г. с приложением № 1, копию Акта № 00000041 от 27.01.2014г., копию счет-фактуры № 00000041 от 27.01.2014г., копию договора № 155/2 ХД-13 от 01.10.2013г. оказания услуг по распространению рекламной печатной продукции с приложением № 1, копию Акта № 00000046 от 28.01.2014г., копию счет-фактуры № 00000046 от 28.01.2014г., а также письменные пояснения, из которых следует, что листовка была изготовлена по макету/заказу ООО «Гастроном» типографией ООО «Альба Трейд» тиражом 52 700 экземпляров (распространена тем же контрагентом). Все товары, представленные в рекламно-информационном буклете, реализовывались конечному потребителю по заявленным ценам в указанный период, что подтверждается копиями контрольно-кассовой ленты (чеков), а также локально-распорядительными актами переоценки товара ООО «Гастроном» - «Временное изменение цен». В письменных пояснениях Общество обращает внимание на ссылку в буклете «Количество товара по акции ограничено». Это обусловлено лимитированным количеством акционного товара, вследствие чего, SKU товаров, выбранных конечным потребителем, в пределах согласованных лимитов по спец.ценам, не поступают в торговые точки до момента завершения акции. Реализация товара из промо-буклета по ценам, отличающимся от заявленных, возможна только в случае образовавшегося пересорта продукции (при наличии остатков по старым протокольным ценам)/иной технической ошибки. В случае выявления подтвержденных фактов указанного нарушения, ответственные сотрудники будут подвергнуты наказанию в рамках, предусмотренных трудовым законодательством РФ.

26.02.2014г. ООО «ГАСТРОНОМ» представило в Удмуртское УФАС России письмом (вх. № 2056) копии контрольно-кассовой ленты с 06 февраля 2014 года по 12 февраля 2014 года, содержащей информацию о реализации товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л».

04.03.2014г. от ООО «ГАСТРОНОМ» поступили письменные пояснения (вх.№ 2256), согласно которым Обществом было проведено внутреннее (служебное) расследование, по результатам которого выявлено, что в данный период, лимитированная соглашением между Поставщиком/изготовителем и Покупателем (торговой сетью) партия товара, указанного в запросе SKU, поставленная

Поставщиком по специальной сниженной и зафиксированная в системе цене, закончилась, о чем в листовке имеется превентивное указание «Количество товара по акции ограничено». Следовательно, допустимо, что в этот период, в реализацию могло попасть молоко, того же SKU, поставленное в ООО «Гастроном» на других условиях поставки, из другой партии (пересорт). Сложившуюся ситуацию Общество поясняет тем, что разные ответственные лица контролируют ценообразование товара, промо-мероприятия, проводимые в отношении продукции и его выкладку/присутствие в торговом зале. При выкладке товара из другой партии на полки, автоматически идет замена ценника с указанием кода и цены товара, а также иной необходимой, в рамках действующего законодательства РФ информации. Следовательно, покупка по предложенным ценам (акцептование предложенной оферты) всегда остается правом покупателя. При новом поступлении/оприходовании партии товара в согласованных с поставщиком лимитах необходимого наименования товара (код, цена), в период действия листовки (рекламного буклета), была установлена заявленная в буклете цена - 74руб.90коп. На основании изложенного, а также, руководствуясь нормами трудового законодательства РФ ответственный сотрудник магазина (менеджер торгового зала) будет подвергнут наказанию (дисциплинарному взысканию), с целью пресечения в дальнейшем подобных инцидентов.

В рамках проверки, проведенной специалистами Удмуртского УФАС России, установлено следующее.

На основании договора подряда № 155/1 ХД-13 от 01.10.2013г., заключенного между ООО «ГАСТРОНОМ» (Заказчик) и ООО «АЛЬБА-Трейд» (Подрядчик), были изготовлены рекламные листовки «ГАСТРОНОМ УДОВОЛЬСТВИЕ В ПОДАРОК СКИДКИ с 30.01 по 12.02» тиражом 52700 экземпляров, содержащие информацию о возможности приобретения в магазине «Гастроном» в ТРК «Петровский» с 30 января по 12 февраля 2014 года товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л» по цене 74,90 руб.

Услуги изготовления листовок приняты по Акту № 00000041 от 27.01.2014г.

На основании договора № 155/2 ХД-13 от 01.10.2013г. оказания услуг по распространению рекламной печатной продукции, заключенного между ООО «ГАСТРОНОМ» (Заказчик) и ООО «АЛЬБА-Трейд» (Подрядчик), вышеуказанные листовки были распространены по адресной программе, содержащейся в приложении № 1 к данному договору. Оказанные услуги по распространению листовок приняты Заказчиком, что подтверждается Актом № 00000046 от 28.01.2014г.

25.03.2014г. Удмуртским УФАС России по факту распространения вышеуказанной рекламы было возбуждено дело № СЮ04-03/2014-59Р в отношении ООО «ГАСТРОНОМ» (адрес: 426072, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, д. 110, ИНН 1835087807, ОГРН 1081841006125) по признакам нарушения

пункта 4) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина «...», обратившегося в Удмуртское УФАС России с заявлением.

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2014-59Р было назначено на 24 апреля 2014 года в 10 часов 30 минут. У лица, участвующего в деле, запрошены необходимые документы и информация.

15.04.2014г. ООО «ГАСТРОНОМ» представило письменные пояснения, а также отчет о реализации товара за период с 31.01.2014г. по 05.02.2014г.

В письменных пояснениях ООО «ГАСТРОНОМ» сообщает о том, что все товары, представленные в рассматриваемом рекламно-информационном буклете реализовывались по заявленным ценам, что подтверждается копиями контрольно-кассовой ленты, а также локально-распорядительными актами переоценки товара ООО «ГАСТРОНОМ» - «Временное изменение цен».

Кроме того, общество поясняет, что было проведено внутреннее расследование на предмет выявления нарушения вышеуказанного нормативного акта. В ходе проведения данного расследования было выявлено следующее.

В рассматриваемый период времени, лимитированная соглашением между поставщиком/изготовителем и покупателем (торговой сетью), партия товара (молоко «Варвара Краса 6%» 1,4 л), указанного в запросе SKU, поставленная поставщиком по специальной сниженной и зафиксированная в системе цене – 74,90 рублей, закончилась, о чем в листовке имеется превентивное указание «Количество товара по акции ограничено». Предположительно, в данный период времени, в реализацию попал товар того же SKU, поставленный в ООО «ГАТРОНОМ» на других условиях поставки, из другой партии (пересорт).

Сложившуюся ситуацию общество поясняет тем, что разные ответственные лица контролируют ценообразование товара, промо-мероприятия, проводимые в отношении продукции его выкладку/присутствие в торговом зале.

Кроме того, ООО «ГАСТРОНОМ» отмечает, что при выкладке товара из другой партии на полки автоматически идет замена ценника с указанием кода и цены товара, а также иной, необходимой в рамках действующего законодательства Российской Федерации информации. Следовательно, покупка по предложенным ценам всегда остается правом покупателя.

При новом поступлении/оприходовании партии товара в согласованных с поставщиком лимитах, необходимого наименования товара (код, цена), в период действия спорной акции была установлена заявленная в рассматриваемом рекламном буклете цена – 74,90 рублей.

Также, ООО «ГАСТРОНОМ» сообщает, что ответственный сотрудник магазина (менеджер торгового зала), допустивший появление на прилавке магазина рассматриваемого товара из другой партии и по другой цене, подвергнут наказанию (дисциплинарному взысканию), с целью пресечения в дальнейшем

подобных инцидентов.

Таким образом, общество обращает внимание на то, что в рассматриваемых действиях ООО «ГАСТРОНОМ» отсутствует умысел.

24.04.2014г. на заседании Комиссия Удмуртского УФАС России присутствовали представители - ООО «ГАСТРОНОМ»: «...», действующая на основании доверенности № 40/14 от 04.04.2014г. и «...», действующая на основании доверенности № 57/14 от 01.04.2014г.

«...» пояснила, что все товары, указанные в рассматриваемой рекламной листовке «ГАСТРОНОМ» реализуются по ценам, заявленным оферте.

Рассматриваемый товар, приобретаемый заявителем 31.01.2014г. закончился, о чем имеется превентивная надпись на рассматриваемой листовке «Количество товара ограничено», специалист магазина, осуществляющий выкладку товара в торговом зале, был недостаточно осведомлен о начале действия рассматриваемой акции вследствие чего, товар, который относился к партии реализуемой не по цене, заявленной в рассматриваемой рекламной листовке, был выложен на витрину, произошел пересорт по вине данного работника.

После того, как было выявлено, что реализация товара - молоко «Варвара Краса 6%» 1.4л осуществляется по цене отличной от цены, заявленной в рекламной листовке, данный товар был снят с реализации. В дальнейшем, при поступлении товара от поставщика с 06.02.2014г. реализация осуществлялась по цене, указанной в спорной рекламной листовке.

«...» отметила, что сотрудник магазина, выкладывая товар из другой партии, заменил ценник, таким образом, покупатель был осведомлен, ему была заявлена новая оферта. Соответственно, покупатель был вправе приобретать данный товар по указанной в ценнике цене или нет.

«...» признала, что в магазине отсутствовала информация о том, что такой же товар будет реализовываться по другой цене, отличной от цены в рекламной листовке, в период проведения данной акции.

Также представитель ООО «ГАСТРОНОМ» указала, что рассматриваемое нарушение произошло ввиду человеческого фактора,

Изучив материалы дела № СЮ04-03/2014-59Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В январе 2014 года в городе Ижевске распространялись рекламные листовки, содержащие информацию о возможности приобретения в магазине «Гастроном» в ТРК «Петровский» с 30 января по 12 февраля 2014 года товара «Молоко Варвара

Краса 6% 1.4л» по цене 74,90 руб.

Согласно п. 1) ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц – потенциальным покупателям торговой сети «ГАСТРОНОМ», направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (товару «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л»), формирование и поддержание интереса к нему, следовательно, является рекламой товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л».

Установлено, что на основании договора подряда № 155/1 ХД-13 от 01.10.2013г., заключенного между ООО «ГАСТРОНОМ» (Заказчик) и ООО «АЛЬБА-Трейд» (Подрядчик), были изготовлены рекламные листовки «ГАСТРОНОМ УДОВОЛЬСТВИЕ В ПОДАРОК СКИДКИ с 30.01 по 12.02» тиражом 52700 экземпляров, содержащие информацию о возможности приобретения в магазине «Гастроном» в ТРК «Петровский» с 30 января по 12 февраля 2014 года товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л» по цене 74,90 руб.

На основании договора № 155/2 ХД-13 от 01.10.2013г. оказания услуг по распространению рекламной печатной продукции, заключенного между ООО «ГАСТРОНОМ» (Заказчик) и ООО «АЛЬБА-Трейд» (Подрядчик), вышеуказанные листовки были распространены по адресной программе, содержащейся в приложении № 1 к данному договору. Оказанные услуги по распространению листовок приняты Заказчиком, что подтверждается Актом № 00000046 от 28.01.2014г.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ГАСТРОНОМ» (адрес: 426072, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, д. 110, ИНН 1835087807, ОГРН 1081841006125), как лицо, которое определило объект рекламирования и (или) содержание рекламы, являющимся продавцом рекламируемого товара, осуществляющим деятельность магазинов Гастроном «Первомайский» и Гастроном ТРК «Петровский».

ООО «АЛЬБА-Трейд» (адрес: 426000, г. Ижевск, ул. Азина, д. 1, оф. 22, ИНН 1832092710, ОГРН 1111832005493) является рекламопроизводителем и

рекламораспространителем рассматриваемых рекламных листовок, как лицо, которое привело информацию в готовую для распространения в виде рекламы форму и непосредственно осуществившее распространение данных рекламных листовок.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются

Согласно пункту 4) части 3 статьи 5 Федерального 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.

В рассматриваемой рекламной листовке «ГАСТРОНОМ УДОВОЛЬСТВИЕ В ПОДАРОК СКИДКИ с 30.01 по 12.02» содержится информация о возможности приобретения в магазине «Гастроном» в ТРК «Петровский» с 30 января по 12 февраля 2014 года товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л» по цене 74,90 руб.

Представленные ООО «ГАСТРОНОМ» копии контрольно-кассовой ленты за 30 января 2014 года, а также с 06 февраля 2014 года по 12 февраля 2014 года подтверждают, что в указанные даты товар «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л» реализовывался по цене 74,90 руб.

Вместе с тем, к заявлению гражданина (вх.№ 1265э от 03.02.2014г.), послужившему основанием для проведения в отношении ООО «ГАСТРОНОМ» данной внеплановой документальной проверки, была приложена копия кассового чека ООО «Гастроном» от 01.02.2014г., подтверждающего, что стоимость приобретенного заявителем товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л» составила 79 рублей 90 копеек, что не соответствует стоимости данного товара, заявленной в рассматриваемой листовке.

Кроме того, согласно отчету о реализации товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л» за период с 31.01.2014г. по 05.02.2014г., реализация данного товара осуществлялась по цене 79,90 рублей, что не соответствует цене указанной в рассматриваемой рекламной листовке.

При этом, установлено, что в период проведения спорной акции, в реализацию попал товар того же SKU, что и товар, реализуемый по цене 74,90 рублей, но поставленный в ООО «ГАСТРОНОМ» на других условиях, из другой партии, поскольку разные ответственные сотрудники ООО «ГАСТРОНОМ» контролируют ценообразование товара, промо-мероприятия, проводимые в отношении продукции, а также выкладку/присутствие товара в торговом зале магазина.

Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что наличие в рассматриваемой рекламной листовке фразы «Количество товара ограничено» не может являться доказательством достоверности информации о возможности приобретения в магазине «Гастроном» в ТРК «Петровский» с 30 января по 12 февраля 2014 года товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л» по цене 74,90 руб.,

поскольку в период с 31.01.2014г. по 05.02.2014г., реализация данного товара осуществлялась по цене 79,90 рублей.

Ввиду того, что ООО «ГАТРОНОМ» не доводило до потенциальных покупателей информацию о том, что товар «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л» будет реализовываться по другой цене, отличной от цены, указанной в рекламной листовке, в период проведения данной акции, отклоняются доводы представителя общества о том, что покупатель был осведомлен о новой цене товара, поскольку, была осуществлена замена ценника на данный товар, а также покупатель был вправе самостоятельно принимать решение о приобретении данного товара по указанной в ценнике.

На основании вышеизложенного, рассматриваемая рекламная листовка содержала не достоверную информацию о цене товара «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л», реализуемого в магазине «Гастроном» в ТРК «Петровский» в период с 30 января по 12 февраля 2014 года.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных [частями 2 - 8 статьи 5](#) настоящего Федерального закона.

Таким образом, ООО «ГАСТРОНОМ», как рекламодателем ненадлежащей рекламе акции на товар «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л», распространяемой в виде рекламных листовок в г. Ижевске, нарушены требования пункта 4) части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Поскольку, в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при распространении рекламы акции на товар «Молоко Варвара Краса 6% 1.4л», Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ООО «ГАСТРОНОМ» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, п. 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23 ноября 2012 г. N 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС



России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу акции следующего содержания: «ГАСТРОНОМ СКИДКИ с 30.01. по 12.02... Молоко ВАРВАРА КРАСА 6% 1,4 л 74,90», распространяемую в январе 2014 года в виде рекламных буклетов магазина «Гастроном»,

ненадлежащей, нарушающей пункт 4) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «ГАСТРОНОМ» рекламодателем, нарушившим требования пункта 4) части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ООО «ГАСТРОНОМ» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Срок исполнения предписания до 02.06.2014г., проинформировать Удмуртское УФАС России в срок до 05.06.2014г.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2014-59Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ООО «ГАСТРОНОМ» и виновного должностного лица общества производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение и предписание могут быть обжалованы в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

«...»