

## РЕШЕНИЕ

по делу № 03-21/09-2017

### о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«30» марта 2017 года г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «29» марта 2017 года

Полный текст решения изготовлен: «30» марта 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии,

член Комиссии,

член Комиссии,

рассмотрев дело № 03-21/09-2017, возбужденное по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в отношении ООО «Финпроект» ООО «Продукт-сервис», ООО «Спар Миддл Волга», выразившимся в распространении рекламы «SPAR Самый свежий магазин. С 03 ноября по 16 ноября 2016» и «SPAR Самый свежий магазин. С 17 ноября по 07 декабря 2016» в магазинах SPAR по адресам ул. Пушкина, д.18, г. Йошкар-Ола, пр.Воскресенский, д.17, г. Йошкар-Ола, в присутствии на заседании комиссии 24.03.2017 и 29.03.2017: от ООО «Финпроект», ООО «Продукт Сервис», ООО «Спар Миддл Волга» – Р., действующей на основании доверенности,

### УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) проведен мониторинг рекламы, распространяемой в городе Йошкар-Оле, в ходе которого 08.11.2016, 29.11.2016 установлены факты распространения рекламных каталогов в магазинах продовольственных товаров SPAR «SPAR Самый свежий магазин. С 03 ноября по 16 ноября 2016» и «SPAR Самый свежий магазин. С 17 ноября по 07 декабря 2016» следующего содержания:









По факту размещения указанной рекламы Марийским УФАС России возбуждено дело о нарушении законодательства о рекламе №03-21/09-2017 по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее- Закон о рекламе).

Письмом от 17.01.2017 №АК/1898/17 ФАС России передала Марийскому УФАС России полномочия на возбуждение и рассмотрение дела по факту распространения указанной рекламы в сети магазинов SPAR.

ООО «Финпроект», ООО «Продукт-сервис», ООО «Спар Миддл Волга» в письменных пояснениях и на заседаниях комиссии пояснили, что информация в рекламных каталогах о том, что «SPAR –самый свежий магазин» является достоверной, подтверждается проведенными в сентябре 2016 года исследованием (опросом потребителей). Также

лица, привлеченные к участию в рассмотрении дела, указали, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Спар Миддл Волга», поскольку обществом осуществлена разработка макетов рассматриваемой рекламы, определен объект рекламирования. Печать рассматриваемых рекламных каталогов осуществлена по заказу ООО «Спар Миддл Волга». При этом рассматриваемая реклама распространялась в сети магазинов SPAR г. Йошкар-Олы, в которых осуществляют торговую деятельность ООО «Финпроект», ООО «Продукт-сервис». Товары, указанные в рекламных каталогах, имелись в магазинах SPAR, в которых общества осуществляют деятельность.

Комиссия Марийского УФАС России, рассмотрев полученные в ходе рассмотрения материалы и документы, письменные и устные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к выводу о нарушении законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы на основании следующего.

В соответствии со статьей 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.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Из содержания рекламной информации следует, что объектом рекламирования являются торговый знак SPAR, магазины SPAR, а также конкретные товары, реализуемые в сети магазинов SPAR.

Рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена при помощи журнала в магазинах, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе 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 рекламе сообщается, что SPAR является «самым свежим магазином». При рассмотрении поступивших материалов Марийским УФАС России установлено, что в сентябре 2016 года по заказу ООО «Спар Миддл Волга» на основании договора от 15.08.2016 №13-12-16 ООО «Бест Сервис» проведены исследования отношения респондентов к супермаркету SPAR, по результатам проведения которых сделан вывод о том, что посетители супермаркетов считают, что супермаркеты SPAR, EUROSPAR, SPAR Express являются самыми свежими магазинами и магазинами с самыми свежими продуктами. Большинство респондентов соотносят лозунг «SPAR –самый свежий магазин» с позиционированием бренда как супермаркета с большой долей продуктов категории Фреш.

В материалы дела представлены также материалы, которые свидетельствуют о проведении политики в области качества и пищевой безопасности Spar, письма ООО «Сладкая жизнь плюс», ООО «Национальная фруктовая компания» о том, что ООО «Продукт Сервис» длительное время является основным партнером данных хозяйствующих субъектов по категории продуктов «Фреш».

Согласно пункту 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Рассматриваемая реклама не содержит объективного подтверждения утверждения «SPAR –самый свежий магазин», в ней отсутствуют сведения о проведенных исследованиях рынка, сравнительных анализов, опросах потребителей и др.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит недостоверные сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами.

На основании изложенного, реклама «SPAR Самый свежий магазин. С 03 ноября по 16 ноября 2016» и «SPAR Самый свежий магазин. С 17 ноября по 07 декабря 2016» нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Факты распространения рассматриваемой рекламы зафиксированы в магазинах SPAR по адресам ул. Пушкина, д.18, г. Йошкар-Ола, пр.Воскресенский, д.17, г. Йошкар-Ола, что подтверждается актами мониторинга от 08.11.2016, 29.11.2016.

Деятельность в указанных магазинах SPAR осуществляют ООО «Финпроект», ООО «Продукт-сервис».

Товарный знак SPAR зарегистрирован за Интернационале Спар Централ по свидетельствам № 402627, 402628, 376884, 376883 в

отношении 43 класса МКТУ - услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом; услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; кафе, рестораны и услуги баров, в том числе услуги, буфетов, кофейных и кафетериев в супермаркетах и гипермаркетах, и 35 класса МКТУ - услуги розничного обслуживания супермаркетов и гипермаркетов; услуги розничного и оптового обслуживания в отношении продуктов питания и напитков, алкогольных напитков, товаров для быта, химических продуктов, в том числе фармацевтических, косметических товаров и средств чистящих, товаров для садоводства и огородничества, товаров для занятий "сделай сам", в том числе инструментов, мебели и товаров для домашнего декора, электроники, в том числе приборов, аппаратов для бытовых целей, аудио- и видеоаппаратуры, фото-, кино- и видеокамер, телекоммуникационной аппаратуры, компьютеров, игрушек, спортивных товаров, одежды, головных уборов и обуви, транспортных средств, в том числе велосипедов, канцелярских товаров и частей, деталей и фитингов для всех вышеуказанных непродовольственных товаров; услуги Интернет-магазинов, супермаркетов и гипермаркетов; продвижение товаров, реклама; демонстрация товаров.

ООО «Спар Миддл Волга» получило право на использование товарного знака SPAR на основании международного соглашения от 01.09.2013, заключенного с компанией Спар Интернэшнл, по условиям которого ООО «Спар Миддл Волга» переданы исключительные права на использование товарных знаков, коммерческих обозначений SPAR на территории Нижегородской области, Республики Мордовия; Республики Чувашия; Республики Марий Эл, Республики Татарстан, Пензенской области, Саратовской области Ульяновской области, Самарской области, при этом обществу также предоставлено право предоставлять сублицензии на использование товарных знаков. Также на основании дополнительного соглашения от 01.09.2014 заключенного между Спар Интернэшнл и ООО «Спар Миддл Волга», ООО «Спар Миддл Волга» переданы исключительные права на использование товарных знаков, коммерческих обозначений SPAR и на территории Владимирской области, Ивановской области, Ярославской области.

ООО «Продукт-сервис» осуществляет деятельность с использованием товарного знака SPAR на основании неисключительной сублицензии на срок действия исключительного права на товарный знак на территории: Нижегородской области, Республики Мордовия; Республики Чувашия; Республики Марий Эл, Республики Татарстан, Пензенской области, Саратовской области Ульяновской области, Самарской области на основании сублицензионного договора от 20.01.2014, заключенного с ООО «Спар Миддл Волга». По условиям указанного договора ООО «Продукт-сервис» имеет право использовать товарные знаки, в том числе в рекламных и информационных материалах. Между сторонами также заключен и действует агентский договор от 01.07.2013 №127/01-01/2013, по условиям которого ООО «Спар Миддл Волга» (агент) совершает юридически значимые действия от имени и за счет ООО «Продукт-сервис» (принципала), в том числе заключает договоры возмездного оказания услуг, оформляет и подписывает различного рода

документы, представляет интересы принципала, и иные действия.

По условиям заключенного между ООО «Спар Миддл Волга» и ООО «Финпроект» договора от 03.10.2016 на оказание информационно-консультационных и исследовательских услуг ООО «Финпроект» предоставлено право использования товарного знака SPAR на территории Республики Марий Эл на фасадах, стенах, вывесках, витринах, торговых залах магазинов ООО «Финпроект». В силу пункта 2.1.9 указанного договора ООО «Финпроект» обязуется поддерживать проведение рекламных и маркетинговых акций, объявленных и указанных ООО «Спар Миддл Волга».

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что печать рассматриваемых рекламных каталогов проводилась в соответствии с договором от 12.01.2016 №1/2016, заключенным между ООО «Спар Миддл Волга» и ООО «Криас Принт» в соответствии со спецификациями №18 от 27.10.2016, №19 от 10.11.2016. Исполнение договора подтверждается также копией платежного поручения от 06.12.2016 №4751, представленного в материалы дела.

На заседании комиссии 29.03.2017 ООО «Спар Миддл Волга» пояснило, что макеты рассматриваемых каталогов были разработаны маркетинговой службой общества и были предоставлены в готовой форме для печати ООО «Криас Принт».

Учитывая изложенное, а также принимая во внимание наличие договорных отношений (по предоставлению прав на использование товарных знаков, взаимодействию и сотрудничеству) между лицами, осуществляющими торговую деятельность в магазинах SPAR на территории города Йошкар-Олы и ООО «Спар Миддл Волга», Комиссия Марийского УФАС приходит к итоговому выводу о том, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Спар Миддл Волга» как лицо определившее содержание рекламных каталогов и объект рекламирования, рекламодателем - ООО «Финпроект», ООО «Продукт-сервис».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе установлена для рекламодателя.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Марийское УФАС России, изучив представленные в материалы дела доказательства, считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «Спар Миддл Волга».

Руководствуясь частью 2 пункта 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, Комиссия,

## РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «SPAR Самый свежий магазин. С 03 ноября по 16 ноября 2016» и «SPAR Самый свежий магазин. С 17 ноября по 07 декабря 2016», размещенную в магазинах SPAR по адресам ул. Пушкина, д.18 и пр.Воскресенский, д.17 г. Йошкар-Олы 08.11.2016, 29.11.2016, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Спар Миддл Волга» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 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.*

Председатель Комиссии  
Члены Комиссии