

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения г. Чита

объявлена 06 июня 2018 года,

решение в полном объеме

изготовлено 13 июня 2018 года

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

председатель Комиссии – руководитель управления <.....>;

члены Комиссии:

<.....> начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....>– ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

в присутствии:

- представителя ООО «Караванъ» по доверенности от 15.05.2018, <.....>,

-представителя ИП Са<.....> по доверенности от 22.05.2017 – Руденко Л.В.,

рассмотрев дело № <.....> по признакам нарушения ООО «Караванъ» (ОГРН 1127536004298), ИП Са<.....>. (ИНН 753700295765) части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В ходе мониторинга, проводимого на основании статьи 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», Забайкальским УФАС России установлены факты, указывающие на признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.

В магазине розничной сети «Караван» по адресу: г. Чита, <.....>обнаружено распространение буклета «Караван сеть супермаркетов ВЫГОДНО», который содержит признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением от 18 апреля 2018 года Забайкальским УФАС России возбуждено дело № 10 в отношении ООО «Караванъ» (ИНН 7536128100) по признакам нарушения части 3 статьи 21 Закона о рекламе. Определением об отложении рассмотрения дела №10 от 18.05.2018 Комиссией Забайкальского УФАС принято решение о признании также ИП Са<.....>. лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения закона о рекламе.

Дело рассматривалось в заседании Комиссии 18.05.2018, 06.06.2018;

Из письменных пояснений, запрашиваемых определением о возбуждении дела №<.....> от ООО «Каравань» следует, что по адресу: г. Чита, <.....>, происходило распространение описанных выше рекламных буклетов. В данном помещении общество осуществляет деятельность по розничной продаже алкогольной продукции, о чем свидетельствует приложенная копия лицензии № 75РПА00<.....> от <.....>.2012. ИП Са<.....>., в соответствии с пояснениями, велась по вышеуказанному адресу коммерческая деятельность, которая в настоящий момент прекращена. Взаимоотношений, по поводу факта распространения рекламных буклетов, как указывает ООО «Каравань», между обществом и ИП Са<.....> не было. Также в пояснениях сказано, что общество не смогло выявить лицо, определявшее объекты рекламирования, поскольку, ООО «Каравань» не заказывало данные буклеты и не вступало в договорные отношения с изготовителем.

Необходимо отметить, что в рассматриваемом рекламном буклете размещена алкогольная продукция, принадлежащая ООО «Каравань» и его распространение происходило непосредственно в магазине розничной сети «Каравань», по адресу г. Чита, <.....>, что обществом не опровергается. Кроме того рассматриваемые буклеты имеют изображение логотипа торговой сети супермаркетов «Караван» с перечислением адресов сети супермаркетов на последней странице буклета.

Представитель ООО «Каравань» по доверенности от <.....>.2018, По<.....> на заседании Комиссии по рассмотрению дела № <.....> 18.05.2018 пояснила следующее. ИП Са<.....>осуществлялась по адресу г. Чита, <.....>, коммерческая деятельность по торговле продуктами питания, которая на сегодняшний момент прекращена. С данным предпринимателем общество связывает факт осуществления деятельности в одном помещении, по одному адресу, ранее между обществом и ИП Са<.....>был заключен договор, предмет которого представитель пояснить не может. На основании данного договора, как поясняет представитель общества, возможно предпринимателем и происходит факт рекламирования алкогольной продукции принадлежащей обществу в рассматриваемых рекламных буклетах. Представитель также пояснил, что к имеющимся в материалах дела пояснениям от ООО «Каравань» направленным до возбуждения дела и поступившим в Управление <.....>.2018, отношения не имеет, их подготовкой не занималась. Ранее, Забайкальское УФАС неоднократно связывалось с лицом, контакты которого приложены к пояснениям. Представитель пояснила, что данное лицо является сотрудником ИП Са<.....>а именно маркетологом.

Осведомленность о рекламировании в буклетах алкогольной продукции ООО «Каравань», представителем общества на заседании Комиссии по рассмотрению дела №<.....> 06.06.2018, подтверждается. Факт нарушения законодательства о рекламе также представителем общества признается.

ИП Са<.....>. представлены письменные пояснения, в соответствии с которыми, никаких взаимоотношений по совместной деятельности в отношении рекламной продукции между последним и ООО «Каравань» не имеется.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, выслушав доводы представителя ИП Са<.....>. и ООО «Каравань», исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, установила

следующее.

На странице буклета «Караван сеть супермаркетов ВЫГОДНО» расположено изображение алкогольной продукции – вермута «Чинзано Экстра Драй бел.сух., 18%, 0,5л» и водки «Бульбаш Нано Айс Шот особая, 40%, 0,5 л». Внизу страницы, размещена предупреждающая надпись: «Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью». В материалах дела имеется вышеуказанный буклет.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама - это информация, распространяемая 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.

Данная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания и поддержания интереса к алкогольной продукции, продвижению указанных товаров на рынке и, следовательно, является рекламой.

В соответствии с требованиями части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного употребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Рекламная площадь одного листа рассматриваемого буклета «Караван сеть супермаркетов ВЫГОДНО» с ценами действительными в период с 01.03.2018 по 15.03.2018, составляет 227,42 кв.см (18,3 - ширина x 27,4 см – высота). Площадь предупреждения составляет 15,4 кв.см (15,4 – ширина x 1,0 см - высота). Площадь предупреждения занимает 6,77% рекламной площади (15,4 кв.см x 100 / 227,42 кв.см).

Таким образом, из произведенных расчетов следует, что присутствующая в буклете «Караван сеть супермаркетов ВЫГОДНО» с ценами действительными в период с 01.03.2018 по 15.03.2018 предупреждающая надпись «Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью» составляет менее 10 процентов рекламной площади, что нарушает требования части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Также необходимо отметить, что рассматриваемое предупреждение выполнено в буклете на фоне красного цвета в темных теневых оттенках.

На последней странице, указаны выходные данные буклета следующего содержания: «Сроки проведения акции с 1 марта 2018 года по 15 марта 2018 года. Организатор акции: индивидуальный предприниматель Са<.....> ИНН 75300295765, ОГРН 304753424400177. Организатор акции имеет право полностью или частично приостановить или продлить ее проведение в любой момент без объяснения причин, уведомив об этом покупателя. Количество товара ограничено. Изображение товара на картинке может отличаться от реального вида продукта».

Основным видом деятельности предпринимателя в соответствии с выпиской ЕГРЮЛ является «Торговля оптовая за вознаграждение или на договорной основе». Среди дополнительных видов деятельности имеется, производство колбасных изделий, мясных консервов, мясных (мясосодержащих) полуфабрикатов, прочей пищевой продукции из мяса или мясных субпродуктов, торговля оптовая молочными продуктами, яйцами и пищевыми маслами и жирами, сахаром, шоколадом, торговля розничная хлебом, хлебобулочными изделиями, рыбой, мясом, мясными продуктами и так далее.

Согласно информации, представленной Управлением потребительского рынка городского округа «Город Чита», по адресу: г. Чита, <.....> деятельность осуществляет ООО «Каравань» (ИНН 7536128100). Обществом в ответ на запрос Управления представлены письменные пояснения, в соответствии с которыми нарушение законодательства о рекламе произошло непреднамеренно, по причине недостаточного контроля при верстке буклета. Данная рекламная продукция на настоящий момент изъята из оборота.

К ответу на запрос приложена копия договора № <.....> -2018 на изготовление полиграфической продукции, заключенного между ИП Са<.....>. - Заказчик (ИНН 753700295765) и ИП Пу<.....>. - Исполнитель (ИНН 753402627694).

В соответствии с предметом договора Исполнитель обязуется осуществлять изготовление полиграфической продукции, оказывать иные услуги, предусмотренные договором, а Заказчик обязуется оплатить указанные услуги. Исполнитель согласно разделу 1 договора обязан изготовить продукцию из своих материалов, своими силами и средствами и передать продукцию Заказчику.

Из раздела 4 следует, что Заказчик в течение трех рабочих дней с даты подписания Договора обязан предоставить необходимые для подготовки Макета продукции материалы и информацию. При контрольной распечатке и получении продукции должно быть обеспечено присутствие представителя Заказчика. Также Заказчик, вправе, при выявлении несоответствия продукции нормам и требованиям, предусмотренным Отраслевыми стандартами качества печати и готовой продукции, отказаться от приемки и от ее оплаты. Исполнитель же свою очередь согласно положениям того же раздела, обязан разработать на основании представленной информации, Макет продукции.

В соответствии с разделом 5 указанного договора, в случае, если Макет включает в себя несколько цветов для печати, отображение которых обязательно для Заказчика, то Макет продукции передается представителю Исполнителя с выполнением последним на экземпляре Заказчика отметки о получении с указанием даты получения, подписи с расшифровкой инициалов, получившего лица. Если Исполнитель разрабатывает Макет продукции, то Заказчик в течение трех дней с даты подписания Бланка – заявки предоставляет Исполнителю необходимую для подготовки Макета продукции информацию. Далее, Заказчик в течение 1 рабочего дня с даты получения Макета продукции от Исполнителя, обязан согласовать Макет продукции или направить Исполнителю уведомление, содержащее замечания по Макету продукции, посредством факсимильной связи на телефонный номер <...> либо на адрес электронной почты, либо вручить представителю Исполнителя. Исполнитель (ИП Пу<.....>.) вносит изменения в Макет продукции, согласно замечаний Заказчика в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления Заказчика. Если Заказчик не направит

Исполнителю в установленные Договором сроки уведомление, содержащее замечания по Макету продукции, то данными действиями Заказчик подтверждает факт согласования переданного Исполнителем Макета продукции.

Приемка готовой продукции, согласно разделу 6, оформляется Актом сдачи-приемки оказанных услуг, который подписывается сторонами. Ответственность сторон договора, прописана в разделе 7, из которого следует, что Заказчик несет ответственность перед третьими лицами за соответствие содержания продукции требованиям действующего законодательства, в том числе за достоверность сведений, ошибки и неточности, которые содержатся в продукции. Исполнитель освобождается от ответственности за некачественное исполнение Макета продукции, за ошибки и неточности, содержащиеся в Макете продукции, если Макет продукции был предоставлен Заказчиком в готовом виде.

Оплату предоставленных по вышеуказанному договору услуг, подтверждает копия платежного поручения № <.....>9 от <.....>.2018, согласно которому ИП Са<.....> (Платательщик) перечислила ИП Пу<.....>. (Получателю) денежные средства в размере <.....> (<.....> тысяч пятьсот) рублей.

Все документы, приложенные к письменным пояснениям от ООО «Каравань» (копия платежного поручения от 26.02.2018, подтверждающее оплату ИП Са<.....>. <.....> рублей на счет Пу<.....> выписка из ЕГРЮЛ ООО «Каравань»; свидетельства о государственной регистрации юридического лица и постановки на учет в налоговом органе ООО «Каравань»; копия договора № <.....>-2018 на изготовление полиграфической продукции, заключенного между ИП Са<.....>. - Заказчик (ИНН 753700295765) и ИП Пу<.....>. - Исполнитель (ИНН 753402627694); образец бланка-заявки на изготовление полиграфической продукции без каких-либо данных, подписанный двумя сторонами – Заказчиком – ИП <.....> и Исполнителем ИП Пу<.....>), заверены подписью и печатью ИП «Са<.....>..

В материалы дела к заседанию Комиссии по рассмотрению дела №10 состоявшемуся 06.06.2018, представлены письменные пояснения ИП Са<.....>и ООО «Каравань». Общество указывает, что между ним и указанным индивидуальным предпринимателем было заключено соглашение о сотрудничестве и совместной деятельности от <.....>.2014. Согласно положениям данного соглашения, его предметом является участие сторон (общества и ИП Са<.....>в совместных проектах, путем осуществления также совместной маркетинговой деятельности в сфере развития потребительского спроса в продуктовом магазине «Караван», расположенном по рассматриваемому адресу. Сторона 2 (ИП Са<.....>оказывает друг другу рекламные услуги продукции Стороны 1 (ООО «Каравань»), путем размещения рекламы товаров в рекламных проспектах, а Сторона 1 компенсирует Стороне 2 расходы по рекламированию продукции. В соответствии с разделом 2 соглашения, Сторона 1 обязуется передавать Стороне 2 все материалы, необходимые для рекламы и продажи своих товаров. Ранее представленная информация от общества, как следует из пояснений, была подготовлена маркетологом ИП Са<.....>..

Из письменных пояснений ИП Са<.....>следует, что рекламирование алкогольной продукции принадлежащей ООО «Каравань» происходит на основании вышеуказанного соглашения. После обнаружения ошибки в рекламных буклетах, был издан приказ «О недопущении распространения рекламной продукции». Данный буклет был распространен только на территории магазина «Караван» по

адресу: г. Чита, <.....>.

В соответствии с вышеуказанным приказом от <.....>.2018, ИП Салапиной Е.В. было приказано не допускать распространения рекламного буклета «Караван сеть супермаркетов ВЫГОДНО» в магазинах сети супермаркетов «Караван» и возложить контроль за исполнением приказа на сотрудника (маркетолога) Пол<.....>Также к пояснениям приложена копия приказа о приеме на работу Полевой А.С. в ТЦ «Новосити» на должность «маркетолог» от 02.06.2017 и копия приказа о наложении дисциплинарного взыскания на указанное лицо. Взыскание в соответствии с данным приказом наложено в связи с ненадлежащим исполнением обязанностей по недопущению распространения рекламной продукции, изготовленной с нарушением норм законодательства о рекламе от 26.03.2018.

Договоры аренды нежилого помещения и торгового оборудования №1 от <.....>.2010, заключенного между ИП Сал<.....>. и ИП Сал<.....>., и № <.....>12 от <.....>.2012, заключенного между ИП Салапиной Г.С. и ООО «Каравань» содержат следующее. ИП Са<.....>. арендует у ИП Са<.....>нежилые помещения, находящиеся в двухэтажном нежилом здании, расположенном по адресу: 672020, Забайкальский край, г. Чита, <.....>, общей площадью 1 <.....>,6 кв.м. из которых подвальное помещение <.....>6,0 кв.м. и торговое, подсобное и офисные помещения, находящиеся на первом этаже, площадью <.....>9,6 кв.м. Данное нежилое помещение принадлежит Арендодателю (ИП Са<.....>.) на основании Разрешения на ввод объекта в эксплуатацию №RU7530<.....>от <.....>.2010, что подтверждается Свидетельством о государственной регистрации права.

Из второго договора № <.....>012 от <.....>.2012, заключенного с обществом, следует, что Арендатор (ООО «Каравань») обязуется принять во временное владение и пользование за плату нежилые помещения, находящиеся в двухэтажном нежилом здании, площадью <.....>,00 кв.м. из которых: складское помещение №<.....>, площадью <.....>,20 кв.м. и торговое помещение, находящиеся на первом этаже, общей площадью <.....>,80 кв.м. Указанное нежилое помещение принадлежит Арендодателю (ИП Са<.....>)на основании Свидетельства о государственной регистрации права №131<.....> от <.....>.2010.

Кроме того, к имеющимся документам приложена копия объяснительной По<.....> (маркетолога ИП Са<.....>.), содержащей информацию, согласно которой, указанный сотрудник не проконтролировал должным образом возврат рассматриваемого буклета из магазина по адресу: г. Чита, <.....>, в связи, с чем и произошло распространение буклета в магазине.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела <.....>.2018, представитель ИП Са<.....>по доверенности от <.....>.2017 Ру<.....>подтвердила, осуществление распространения рекламного буклета, содержащего признаки нарушения законодательства, в результате ненадлежащего исполнения приказа ИП Са<.....> Представитель ООО «Каравань» по доверенности от 15.05.2018, По<.....> пояснила, что общество является рекламодателем алкогольной продукции размещенной в рассматриваемом буклете.

Согласно пунктам 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 3 статьи 21 несёт рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламораспространителем, согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ИП Са<.....>. (ИНН 753700295765), в соответствии с договором № <.....>-2018 на изготовление полиграфической продукции, является Заказчиком рекламных буклетов. Кроме того, в соответствии с пояснениями, представителя по доверенности ООО «Караван», предпринимателем осуществлялась коммерческая деятельность по продаже продуктов питания (по адресу: г. Чита, <.....>), рекламирование которых и происходит посредством размещения в рекламных буклетах «Караван сеть супермаркетов ВЫГОДНО». На основании договоров аренды нежилых помещений, письменных, устных пояснений, документов ИП Са<.....> (приказ о недопущении распространения рекламной продукции, объяснения маркетолога), ИП Са<.....> является рекламораспространителем, как лицо осуществившее распространение рекламы.

ООО «Караван» на основании лицензии № <.....>000941 от <.....>.2012 года, на осуществление обществом розничной продажи алкогольной продукции, иных материалов дела, и в соответствии с письменными и устными пояснениями, как лицо определившее объект рекламирования является рекламодателем.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку буклет «Караван сеть супермаркетов ВЫГОДНО» предусматривал срок действия рекламного предложения с 01.03.2018 по 15.03.2018, который истек, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 37, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу алкогольной продукции: «Чинзано Экстра Драй бел.сух., 18%, 0,5л» и водки «Бульбаш Нано Айс Шот особая, 40%, 0,5 л», размещенную в буклете «Караван сеть супермаркетов ВЫГОДНО» с ценами

действительными в период с 01.03.2018 по 15.03.2018, распространявшейся в магазине розничной сети «Караван» по адресу: г. Чита, 1 мкр., дом 11, пом.1, поскольку в ней нарушены требования части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «Караванъ» (ОГРН 1127536004298), нарушившим требования части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

3. Признать ИП Са<.....>. (ИНН 753700295765), нарушившим требования части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

4. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Забайкальского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП.

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

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии: