

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства, рассмотрев дело № 02-03/30-2017, возбужденное по признакам нарушения гражданином <В> пункта 2 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», в присутствии:

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе;
- заинтересованного лица – индивидуального предпринимателя <В>;

УСТАНОВИЛА:

В период с 25.12.2016г. по 19.02.2017г. в сети Интернет «Яндекс.Директ» размещалась рекламное сообщение следующего содержания:

**«В Атлете дорого! – Сравни цены! IronTula-магазин в центре города!
Низкая цена! Быстрая доставка! Заходи! Irontula.ru».**

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно ответу ООО «Яндекс» (вх. № 1296 от 23.03.2017г.) размещение данной информации осуществлялось гр. <В> на основании договора на размещение рекламы (на оказание услуг «Яндекс.Директ»), посредством акцепта на оферту по Интернет ссылке: http://legal.yandex.ru/oferta_direct/, расположенной в свободном доступе в сети Интернет.

Пунктами 1.1 и 12.5 указанной оферты установлено, что рекламодатель – это лицо, осуществившее акцент оферты. Рекламодатель является заказчиком услуг «Яндекс.Директ» по заключенному договору и несет ответственность за все действия, совершенные им, а также его представителем через клиентский веб-интерфейс.

Рекламодатель несет ответственность за:

А) Соблюдение всех требований законодательства, в том числе законодательства о рекламе, об интеллектуальной собственности, о конкуренции, но не ограничиваясь перечисленным, в отношении содержания и формы рекламы и материалов, на которые рекламодатель устанавливает ссылку с рекламного объявления, выбор ключевых слов, использование сайта (доменного имени сайта), на который установлена ссылка, иные действия, осуществляемые им в качестве рекламодателя и/или рекламопроизводителя;

Б) Достоверность сведений, указанных им при регистрации в качестве пользователя

на Яндекс.ру и достоверность гарантий и заверений рекламодателя, содержащихся в пункте 11 оферты гарантий.

ООО «Яндекс» также предоставлены акты об оказанных услугах №№ 60111508 от 31.12.2016г., 60746317 от 19.01.2017г. и счет № Б-143201057-1 от 25.12.2016г.; акты об оказанных услугах №№ 61253101 от 31.01.2017г., 61745844 от 10.02.2017г. и счет № Б-155925477-1 от 17.01.2017г.

В соответствии с пунктом 3.1.3. Правил регистрации доменных имен в доменах RU и РФ, утвержденных решением Координационного центра национального домена сети Интернет N 2011-18/81 от 05.10.2011г. регистратор не вправе отказывать в регистрации выбранного пользователем доменного имени на основаниях, не предусмотренных настоящими правилами, пользователь (администратор) самостоятельно несет ответственность за выбор доменного имени и за возможные нарушения прав третьих лиц, связанные с выбором и регистрацией доменного имени, а также несет риск убытков, связанных с такими нарушениями.

Ответственность за доменное имя, а также за информацию, размещенную на сайте несет администратор. При этом регистратор не обладает данными о передаче информации необходимой для размещения файлов и иных материалов на сайте.

В нарушение установленных требований Закона в рекламе магазина «IronTula» приводятся некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами магазина «Атлет», в частности с использованием фразы «в Атлете дорого».

Однако, анализ стоимости аналогичных товаров, реализуемых в магазинах «Атлет» и «IRON-TULA», показал, что по ряду продуктов (в том числе представленных в таблице) в магазине «Атлет» цены ниже:

Наименование продукта	Цена в магазине «Атлет» (ИП Песенникова М.А.), руб.	Цена в магазине «IRON-TULA» (ИП Василенко Ю.А.), руб.
Creatine Monohydrate от Ultimate Nutrition, 1000 г	1050	1250
BCAA 12000 Powder, 457 г	1390	1650
Matrix 5.0, 2270 г	2790	2990
Olimp Vita-min Multiple sport, 60 капсул	650	780
ISO Sensation от Ultimate Nutrition, 910 г	1890	2150
100% Whey Gold Standart, 908 г	1990	2150
Mutant Mass 6,8 кг	4190	4650
Mutant Whey от Fit Foods, 2270 г	2350	2850
Mass Builder . 5000 г	2350	2950

№ документа, дата	№	№
VPLab ВСАА 8:1:1	1350	1680

Из устных и письменных пояснений гражданина <В> следует, что договорные отношения между ним и индивидуальным предпринимателем <В> отсутствуют. Реклама магазина индивидуального предпринимателя <В> размещалась на рекламной площадке «Яндекс.Директ» гражданином <В> по устной договоренности ввиду родственных отношений.

Гражданин <В> на рассмотрении дела возражал против наличия признаков нарушения в рассматриваемой рекламе, полагая, что у индивидуального предпринимателя <П> отсутствуют правовые основания на использование обозначения «Атлет».

Комиссия приходит к выводу о несостоятельности доводов <В>, поскольку, учитывая более чем десятилетний срок работы индивидуального предпринимателя <П> на рынке по продаже продуктов для спортивного питания под брендом «Атлет» **в городе Туле**, у потребителей, пользующихся данными товарами, магазин «Атлет» может ассоциироваться с определенным набором товаров, услуг, системы предоставления скидок и т.п.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 1 части 2 статьи 5 указанного закона несет рекламодатель, в данном случае - гражданин Василенко П.А.

Учитывая, что на заседание Комиссии по рассмотрению дела не представлены доказательства об устранении нарушений, послуживших основанием для возбуждения дела, то Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи гражданину Василенко П.А., разместившем ненадлежащую рекламу, предписания.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства № 508 от 17.08.2006г., Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу магазина «IRON-TULA», размещавшуюся в период с 25.12.2016г. по 19.02.2017г. в сети Интернет на рекламной площадке «Яндекс.Директ», поскольку она нарушает пункт 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать гражданину <В> предписание о прекращении нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
3. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении гражданина <В> к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Резолютивная часть решения оглашена 27 апреля 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено «__» мая 2017 г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

27 апреля 2017 года г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе на основании своего решения от 27 апреля 2017 года по делу № 02-03/30-2017 о признании ненадлежащей рекламы магазина «IRON-TULA», размещавшейся в период с 25.12.2016г. по 19.02.2017г. в сети Интернет на рекламной площадке «Яндекс.Директ» с нарушением пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2016 № 38-ФЗ «О рекламе», 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, утверждённых постановлением Правительства № 508 от 17.08.2006г.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Гражданину <В> в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе, а именно: прекратить размещение ненадлежащей рекламы, распространяющейся с нарушением требований пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. Гражданину <В> представить в Тульское УФАС России письменное доказательство исполнения пункта 1 настоящего предписания в трёхдневный срок после его исполнения.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России (территориальный орган ФАС России) вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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