

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, д.47, а/я 267, тел./факс (8512) 39-05-80

РЕШЕНИЕ

«09» января 2019 г. г. Астрахань

Комиссия Астраханского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<.....>. - заместитель руководителя - начальник отдела финансовых рынков и рекламы Управления,

Члены Комиссии:

<.....> - ведущий специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы Управления,

<.....> - специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы Управления,

рассмотрев материалы дела №18-Р-05-18 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Региональная реклама» (ИНН 5257145455, ОГРН 1145257002846, КПП 526001001, адрес: 603000, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, ул. Костина, дом 3, помещение п.61 К21) (далее — ООО «Региональная реклама»), Обществом с ограниченной ответственностью «Лидер» (ИНН 3009016561, КПП 344301001 ОГРН 1093019000854, адрес: 400048, Волгоградская область, г. Волгоград, шоссе Авиаторов, 2Г) (далее — ООО «Лидер»), Обществом с ограниченной ответственностью «Акцент-Авто» (ИНН 3009015712, ОГРН 1083019000811, КПП 344301001, адрес: 400048, Волгоградская область, г. Волгоград, шоссе Авиаторов, дом 2Г) (далее — ООО «Акцент-Авто») по факту распространения 20.02.2018 г. рекламы следующего содержания: «Выкупим авто на хороших условиях Максимально выгодный обмен и продажа на новом авторынке на Рождественского Более 800 авто ждут вас AGAT PROFI Новый авторынок на Рождественского 1-й пр. Рождественского, 68 (8512) 48-28-28» (далее - Реклама) с признаками нарушения п. 1 ч.3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), в отсутствие индивидуального предпринимателя <.....> (далее - ИП <.....>), надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (исх.№05/7744/а от 05.12.2018 г., почтовое уведомление №80085131208590), в отсутствие представителя ООО «Региональная реклама», надлежаще уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (исх.№05/7744/а от 05.12.2018 г., почтовое уведомление №80085131208613, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие вх. №11988 от 27.12.2018г.), в отсутствие представителя Общества с ограниченной

ответственностью «Автомиг» (далее — ООО «Автомиг»), надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (исх.№05/7744/а от 05.12.2018 г., почтовое уведомление №80085131208606), в отсутствие представителя ООО «Лидер», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (исх. №05/7744/а от 05.12.2018 г., почтовое уведомление №80085131208576, №80085131208583), в отсутствие представителя ООО «Акцент-Авто», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (исх.№05/7744/а от 05.12.2018., почтовые уведомления № 80085131208569, № 80085131208552),

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании распоряжения (приказа) заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области от 09.01.2018 г. №5-п с 10.01.2018 по 20.02.2018 г., проведена внеплановая выездная проверка в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Автомиг» (ОГРН 1166313055105, ИНН 6313550317, КПП 301901001, зарегистрировано 22.01.2016 МИФНС №6 по Астраханской области, юридический адрес: 414032, г. Астрахань, ул. Энергетическая, дом 2, помещение 14) (далее - ООО «Автомиг»).

В ходе проведения вышеуказанной проверки специалистами Астраханского УФАС России установлено распространение на бортах транспортных средств (пассажирских автобусов), эксплуатируемых ООО «Автомиг» при осуществлении перевозок пассажиров и багажа на территории г. Астрахани, рекламы следующего содержания: «Выкупим авто на хороших условиях **Максимально выгодный** обмен и продажа на новом авторынке на Рождественского Более 800 авто ждут вас AGAT PROFI Новый авторынок на Рождественского 1-й пр. Рождественского, 68 (8512) 48-28-28» (далее — Реклама) с признаками нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее — Закон о рекламе).

В ходе проверки установлено, что между ООО «Автомиг» и ООО «Региональная реклама» заключен договор б/н от от 18.09.2017 г., согласно которому ООО «Автомиг» передает в аренду ООО «Региональная реклама» борта транспортных средств за определенную плату. Указанное имущество предоставляется в аренду для размещения рекламы.

Вышеуказанное подтверждается имеющимися в материалах проверки копиями финансовых документов, а именно: акт №11 от 31.01.2018, акт №12 от 28.02.2018 г., акт №50 от 20.12.2017 г., акт №33 от 30 ноября 2017г., акт №23 от 31.10.2017 г, счет на оплату №20 от 19.09.2017 г., а также Приложениями №1 и №2 к договору б/н от 18.09.2017 г.

Согласно имеющимся в материалах проверки сведениям между ООО «Региональная реклама» и ИП <.....> заключен договор №45-ТС от 25.09.2017 года.

В соответствии с п.п. 1, 2 вышеуказанного договора №45-ТС от 25.09.2017 года ООО «Региональная реклама» поручила ИП <.....> проведение рекламной кампании, а

именно размещение и демонстрацию рекламной продукции на наземном транспорте, в строгом соответствии с оригиналом — макетом.

Согласно акту № 156 от 29.09.2017 г. и счету на оплату №1082 от 25.09.2017 г. ИП <.....>. были оказаны ООО «Региональная реклама» следующие услуги: изготовление и ламинация, монтаж и демонтаж рекламной продукции.

Согласно выписки из Единого государственного реестра юридических лиц одним из видов деятельности ООО «Региональная реклама» (ОГРН 1145257002846 ИНН 5257145455), является деятельность рекламных агентств (Код ОКВЭД 73.11).

Согласно выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей основным видом деятельности ИП <.....> является деятельность рекламных агентств (Код ОКВЭД 73.11).

Общие требования к рекламе установлены ст. 5 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 1 ч.3 ст. 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.

Однако, на бортах транспортных средств (пассажирских автобусов), эксплуатируемых ООО «Автомиг» при осуществлении перевозок пассажиров и багажа на территории г. Астрахани, в тексте рекламы использована фраза: «**Максимально выгодный** обмен и продажа», без объективного подтверждения вышеуказанной информации.

На основании вышеизложенного Управлением 24.04.2018 года возбуждено дело №18-Р-05-18 в отношении ООО «Региональная реклама» по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

ИП <.....> и ООО «Автомиг» признаны заинтересованными лицами по делу.

Рассмотрев материалы дела Комиссия установила следующее.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, рекламой признается 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.

Таким образом, указанная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц - распространена на бортах транспортных средств (пассажирских автобусов), эксплуатируемых ООО «Автомиг» при осуществлении перевозок пассажиров и багажа на территории г. Астрахани, и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к товару — обмену и продаже автомобилей на новом авторынке.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или

продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно письменным пояснениям ООО «Региональная реклама» (вх. № 4857 от 18.05.2018 года) между ООО «Акцент-Авто» и ООО «Региональная реклама», заключен договор от 23.06.2016 года №12/2016 (далее — Договор №12/2016).

Согласно письменным пояснениям ООО «Региональная реклама» (вх. №4921 от 22.05.2018 г.) между ООО «Лидер» и ООО «Региональная реклама», заключен договор от 23.06.2016 года №13/2016 (далее — Договор №13/2016).

На основании вышеизложенного определением от 22 мая 2018 г. к рассмотрению дела в качестве лиц, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечены ООО «Акцент-Авто», ООО «Лидер».

На основании представленного в материалы дела Договора №12/2016 ООО «Региональная реклама» обязуется за агентское вознаграждение, определенное настоящим договором, осуществлять в пределах территории по поручению принципала (ООО «Акцент-Авто») заключать сделки от своего имени, но за счет принципала, связанные с размещением рекламных материалов, а также осуществлять иные действия в рамках проводимых рекламных кампаний, изложенных в настоящем договоре и заказах к нему (приложение №1 к договору №12/2016 от 23.06.2016, заказ №1 к договору №12/2016 от 23.06.2016 г.).

В подтверждение исполнения сторонами обязательств по Договору №12/2016 ООО «Региональная реклама» в материалы дела предоставлены следующие документы: копия акта об оплате № 120 от 31.03.2018 г., приложение №65 от 01.03.2018 г. к Договору №12/2016, отчет Агента №65 к приложению №65 Договора №12/2016, копия акта №18 от 31.01.2018 г., приложение №57 от 01.01.2018 г. к Договору №12/2016, отчет агента №57 к приложению №57 Договора №12/2016, копия акта №96 от 28.02.2018 г., приложение №62 от 01.02.2018 г., отчет агента №62 к приложению №62 Договора №12/2016, (вх. № 4924 от 22.05.2018 года).

Вышеизложенное также подтверждается письменными пояснениями ООО «Акцент-Авто» (вх. № 5883 от 19.06.2018 года).

Согласно представленному в материалы дела Договору №13/2016 ООО «Региональная реклама» обязуется за агентское вознаграждение, определенное настоящим договором, осуществлять в пределах территории по поручению принципала (ООО «Лидер») заключать сделки от своего имени, но за счет принципала, связанные с размещением рекламных материалов, а также осуществлять иные действия в рамках проводимых рекламных кампаний, изложенных в настоящем договоре и заказах к нему (приложение №1 к договору №13/2016 от 23.06.2016, заказ №1 к договору №13/2016 от 23.06.2016 г.).

В подтверждение исполнения сторонами обязательств по Договору №13/2016 ООО «Региональная реклама» в материалы дела предоставлены следующие документы: отчеты агента №26, №28, №32, №37, счета об оплате №745 от 20.09.2017 г., 769 от 03.10.2017 г., №927 от 15.11.2017 г., №1003 от 08.12.2017 г., акты № 738, 820, 913, 1006 (вх. № 6009 от 22.06.2018 года).

Вышеизложенное также подтверждается письменными пояснениями ООО «Лидер» (вх. № 5885 от 19.06.2018 года).

Таким образом, в силу п.п. 6, 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем Рекламы является ООО «Региональная реклама», рекламопроизводителем Рекламы является ИП <.....>., рекламодателями Рекламы, в силу п. 5 ст. 3 Закона о рекламе, являются ООО «Акцент-Авто» и ООО «Лидер».

Общие требования к рекламе содержатся в ст. 5 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 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.

Согласно позиции Пленума ВАС РФ (п. 29 Постановления N 58) в связи с тем что 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, то использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной в соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Согласно письменным пояснениям представителя ООО «Региональная реклама», спорная Реклама является надлежащей, поскольку фраза «Максимально выгодный обмен и продажа не содержит не соответствующих действительности сведений о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, а лишь указывает на высокий уровень выгоды обмена и продажи, в каждом конкретном индивидуальном случае, которые предоставляют AGAT PROFI (вх. №6009 от 22.06.2018).

Однако, Комиссия с указанным доводом ООО «Региональная реклама» не согласна по следующим основаниям.

Из рассматриваемого по делу текста рекламы следует, что он фактически содержит сравнительные характеристики объекта рекламирования с иными товарами (возможность заключения договора купли-продажи, обмена автотранспорта на максимально выгодных условиях).

Однако в указанной рекламе отсутствуют указания на конкретные критерии, по которым осуществляется сравнение, следовательно, в силу вышеприведенной

позиции Пленума ВАС РФ и законодательства о рекламе, вышеуказанная реклама является ненадлежащей, поскольку нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Таким образом, Реклама, распространенная в период 20.02.2018 года на бортах транспортных средств (пассажирских автобусов), эксплуатируемых ООО «Автомиг» при осуществлении перевозок пассажиров и багажа на территории г. Астрахани, содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара, а именно в рекламе указано: «Выкупим авто на хороших условиях **Максимально выгодный** обмен и продажа на новом авторынке на Рождественского Более 800 авто ждут вас AGAT PROFI Новый авторынок на Рождественского 1-й пр. Рождественского , 68 (8512) 48-28-28», поскольку не сопровождается объективным подтверждением.

Таким образом, Реклама не соответствует требованиям п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела ИП <.....> пояснил, что реклама распространялась в период с октября 2017 года по 28.02.2018 года. После 28.02.2018 года Реклама не распространялась.

Указанное обстоятельство дает Комиссии основание не выдавать ООО «Акцент-Авто» и ООО «Лидер» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей и не допускается законом, согласно ст. 3 Закона о рекламе.

В соответствии с ч.6 ст.38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Согласно ч.4 ст.38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателем и рекламопроизводителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь п.1 ч.2 ст. 33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Астраханского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Выкупим авто на хороших условиях **Максимально выгодный** обмен и продажа на новом авторынке на Рождественского Более 800 авто ждут вас AGAT PROFI Новый авторынок на Рождественского 1-й пр. Рождественского , 68 (8512) 48-28-28», поскольку в ней нарушены требования п.1 ч.3 ст. 5 Закона о рекламе.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Астраханского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 21.01.2019 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд, в порядке, предусмотренном ст.198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель <.....>

Члены Комиссии: <.....>

<.....>