

РЕШЕНИЕ

по делу № № 08-04-17/01

11 января 2017 года

г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Председателя комиссии – заместитель руководителя управления – Попова Ирина Николаевна;

Членов комиссии: начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Коптев А.С., главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мороз С.В.,

рассмотрев дело № 08-04-17/01 от 14.12.2016 по признакам нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе) в отсутствие лица, в действии которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

общество с ограниченной ответственностью «Рамзес-Фуд» (ИНН 5118002989, ОГРН 1165190052830 от 17.03.2016, 184209, Мурманская область г. Апатиты, ул. Геологов, д.2, кв.31, фактический адрес: г. Апатиты ул. Ферсмана, 15А).

УСТАНОВИЛА

06.10.2016 года на электронный адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило обращение гражданина <...> по факту размещения 05.10.2016 рекламного баннера в г. Апатиты, пл. Геологов: «Rock-n-RollY Доставка суши №1, +7(911)800-66-66. Ферсмана,15А», с признаками нарушения пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ

По мнению заявителя, в рекламе отсутствует конкретный критерий, по которому компания является №1 (на какой территории и за какой период). Реклама создает ошибочный образ преимущества товара(услуги) с аналогичными товарами(услугами) производимыми и реализуемыми на территории г. Апатиты, без подтверждения, что по мнению заявителя, нарушает права иных производителей.

Гражданин, ссылаясь в обращении на постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», считает, что использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, употребляя словосочетание «Доставка суши №1», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Утверждающий слоган ««Rock-n-Roll» Доставка суши №1...» вводит потребителя в заблуждения и создает неверное представление об услугах, а также носит сравнительный характер объекта рекламирования с иными товарами/услугами без объективного подтверждения в самой рекламе, что, противоречит пункту 1 части 2 и пункту 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе и ведет к нездоровой конкуренции.

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.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон 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 соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 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.

В силу пункта 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Комиссия, в ходе рассмотрения дела, изучила учредительные и договорные документы ООО «Рамзес-Фуд», а также документы, поясняющие содержание рекламы и письменные пояснения Общества.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности общества с ограниченной ответственностью «Рамзес-Фуд» (ИНН 5118002989, ОГРН 1165190052830 от 17.03.2016, 184209, Мурманская область г. Апатиты, пл. Геологов, д.2, кв.31, фактический адрес: г. Апатиты ул. Ферсмана, 15А) является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (56.10). В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства общества с ограниченной ответственностью «Рамзес-Фуд» относится к микро предприятием.

Пунктом 11 Устава ООО «Рамзес-Фуд» от 14.03.2016г определено, что единоличным исполнительным органом Общества, осуществляющим руководство текущей деятельностью Общества, является генеральный директор <...>, имеющий право без доверенности действовать от имени юридического лица.

Решением учредителей (протокол общего собрания №4) от 01.09.2016 была утверждена стратегия развития точек продаж до 2020года в Мурманской области

и дано поручение генеральному директору <...> о реализации стратегии общества. Генеральный директор Приказом №8 от 03.09.2016 определил стратегию Общества до 2020 года по развитию сети с разбивкой по годам и кварталам, с присвоением, открывающимся точкам доставки, порядковых номеров.

01.10.2016 г. генеральный директор <...> заключил с ООО «Дельта» договор № 0110/16А на размещение рекламных материалов.

Согласно приложению №1 к договору № 0110/16А от 01.10.2016г. утверждено Техническое задание с изображением макета рекламы, предоставленного заказчиком, и полностью совпадающее с фактически размещенным баннером в г. Апатиты, пл. Геологов, д.1.

Приложением № 2 к договору стороны определили сроки размещения рекламы (с 01.10-31.12.2016) и место размещения рекламных щитов 3х6м (г. Апатиты, пл. Геологов, д.1).

Согласно акту приема-сдачи работ № 368 от 31.10.2016 к договору № 0110/16А исполнитель разместил наружную рекламу в октябре 2016 года в г. Апатиты, пл. Геологов, д.1 сторона А и В в предусмотренные договором сроки без претензий по качеству.

ООО «Рамзес-Фуд» письменно пояснило, что надпись « доставка суши №1» является одним из планируемых пунктов доставки суши, которому присвоен порядковый номер <...> , а впоследствии, иные пункты доставки получают нумерацию по мере их создания, и никакого сравнительного характера данный слоган не несет. Из пояснений ООО «Рамзес-Фуд» следует, что маркетинговая стратегия компании заключается в создании сети пунктов доставки товара для максимального приближения пунктов доставки суши к потребителям. Общество считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения рекламного законодательства. Определил содержание рекламы и заказал её изготовление генеральный директор ООО «Рамзес-Фуд» <...>

Комиссия изучила рекламу, материалы дела, письменные пояснения ООО «Рамзес-Фуд» и пришла к следующему выводу, что общество нарушило пункт 1 части 3 статьи 5, пункт 1 части 2 статьи 5 и часть 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Размещённая в виде баннера информация на рекламной конструкции в г. Апатиты на пл. Геологов, д.1, , является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц; направлена на привлечение внимания к услуге «Доставка суши №1...», призвана формировать и поддерживать интерес к заведению общественного питания

« Rock-n-Rollы» и его деятельности по изготовлению и доставке роллов, суши (тел.. ул. Ферсмана, 15а).

Объектами рекламирования являются:

- заведение общественного питания «Rock-n-Rollы»;

- услуга по доставке суши.

Заявление о преимуществах, в том числе, формулировка, содержащая

превосходную степень "№1", должны иметь документальное и фактическое обоснование. Под преимуществом понимается превосходство качества рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над качеством аналогичного характера или услуги иных производителей. Наличие таких качеств, как правило, обеспечивает предпочтение потребителей.

На сегодняшний день город Апатиты Мурманской области располагает пятью предприятиями по изготовлению и доставке суши, соответственно ООО «Рамзес-Фуд», размещая рекламу «доставка суши №1» должно, доказать своё первенство среди всех организаций и четко обозначить критерий по которому оценивалась компания.

Общество в своих пояснениях настаивает, на том, что в рекламе обозначена одна из точек в планируемой сети доставки, которой присвоен №1, однако, Обществом не представлены документальные доказательства того, что фраза «доставка суши №1» является наименованием (коммерческим обозначением) заведения общепита в г. Апатиты ООО «Рамзес-Фуд».

Следует отметить, что представленная в таком виде реклама вводит потребителей в заблуждение, т.к. в рекламе отсутствует информация, разъясняющая слоган «доставка суши №1», из рекламы не следует, что таким образом Общество отметило порядковый номер своих точек, закрепленный как наименование. Недосказанность в рекламе создает для потребителя неясность, и фразой «доставка суши №1» принижает деятельность конкурирующих компаний.

Требуется непосредственно в рекламе привести отсутствующую часть существенной информации об товаре/услуге, условиях приобретения или использования, если приведенные в рекламе сведения, ввиду их недостаточности, порождают заблуждение потребителей рекламы.

Существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированная у потребителя такой рекламы.

Закон о рекламе не содержит прямого запрета на использование в рекламе терминов в превосходной степени, однако устанавливает требование о достоверности распространяемой рекламы, ориентирует на необходимость обеспечить ее соответствие реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также предусматривает ответственность за распространение недостоверной рекламы.

Комиссией установлено, что в целях продвижения своей продукции и услуг ООО «Рамзес-Фуд» определило содержание рекламы: «Rock-n-RollBI Доставка суши №1, +7(911)800-66-66. Ферсмана,15А», и разместило с 01.10-31.12.2016 на рекламной конструкции в виде баннера, по адресу: Мурманская обл., г. Апатиты, ул. Геологов, д.1, с нарушением пункта 1 части 2 статьи 5 и пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе, а именно реклама содержит некорректные сравнения Общества с иными хозяйствующими субъектами осуществляющими деятельность по изготовлению и доставке роллов и суши, содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах Общества перед иными субъектами реализующими аналогичные услуги и вводят потребителей рекламы в

заблуждение.

Пунктом 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» определено, что при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

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 (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

На основании вышеизложенного Комиссия признала рекламу недобросовестной, недостоверной и ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ несет рекламодатель – общества с ограниченной ответственностью «Рамзес-Фуд» (ИНН 5118002989, ОГРН 1165190052830 от 17.03.2016, 184209, Мурманская область г. Апатиты, пл. Геологов, д.2, кв.31, фактический адрес: г. Апатиты ул. Ферсмана, 15А).

Руководствуясь пунктом 2 части 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу: «Rock-n-RoLLЫ Доставка суши №1, +7(911)800-66-66. Ферсмана,15А», распространявшуюся 05.10.2016, на рекламной конструкции в виде баннера, по адресу: Мурманская обл., г. Апатиты, ул. Геологов, д.1 недостоверной и ненадлежащей, поскольку она не соответствует требованиям пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Выдать предписание ООО «Рамзес-Фуд» о прекращении нарушения и соблюдения требований пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мурманского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения объявлена 11 января 2017 года.

Решение в полном объеме изготовлено 13 января 2017 года.

Решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в течение трех месяцев со дня изготовления решения в полном объеме.

Председатель комиссии: И.Н. Попова

Члены комиссии: А.С. Коптев

С.В. Мороз

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе по делу

№ 08-04-17/01

11.01.2017 года

г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Председателя комиссии – заместитель руководителя управления – Попова Ирина Николаевна;

Членов комиссии: начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Коптев А.С., главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мороз С.В., на основании своего решения № 08-04-17/01 от 11.01.2017 о нарушении Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 №

38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе) о признании рекламы: «Rock-n-RollЫ Доставка суши №1, +7(911)800-66-66. Ферсмана,15А», распространявшейся 05.10.2016, на рекламной конструкции в виде баннера, по адресу: Мурманская обл., г. Апатиты, ул. Геологов, д.1 недостоверной и ненадлежащей, поскольку она не соответствует требованиям пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ, и в соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1.Рекламодателю – обществу с ограниченной ответственностью «Рамзес-Фуд» (ИНН 5118002989, ОГРН 1165190052830 от 17.03.2016, 184209, Мурманская область г. Апатиты, пл. Геологов, д.2, кв.31, фактический адрес: г. Апатиты ул. Ферсмана, 15А) прекратить нарушение пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ и обеспечить соблюдение указанных норм при размещении, как наружной рекламы, так и в сети Интернет, и иных средствах массовой информации.

2.Об исполнении предписания и принятых мерах сообщить в УФАС по Мурманской области до 25 января 2017 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ФАС России вправе, в соответствии с частью 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.

Председатель комиссии: И.Н. Попова

Члены комиссии: А.С. Коптев

С.В. Мороз

