

Руководителю

ООО «МакСид»

302040, г.Орел, ул.Лескова, 19

РЕШЕНИЕ

по делу № 176-15/04 РЗ

Резолютивная часть решения оглашена 10 июня 2015г.

Решение в полном объеме изготовлено 22 июня 2015г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее- Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – Кирьянов А.Н., заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии – Губчевская М.В., ведущий специалист – эксперт;

-Плотникова Е.Ж, специалист-эксперт,

рассмотрев дело №176-15/04 РЗ, возбужденное в отношении ООО «МакСид» (302040, г.Орел, ул.Лескова, 19, ИНН 5753032473; ОГРН 1035753002010) по признакам

нарушения пункта 13 части 3 статьи 5 Федерального Закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в присутствии:

- генерального директора ООО «МакСид» <...> (приказ №50 от 04.04.2013г.),

УСТАНОВИЛА:

08.05.2015г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) через Прокуратуру Заводского района г.Орла поступило заявление гр. <...> (вх.№167 от 08.05.2015г.) о нарушении требований статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»), а именно: о распространении рекламы на торце дома №120 по ул. Комсомольская, в которой содержалась информация: «*Контактные линзы **все** покупают у нас*», что, по мнению заявителя, представляет собой недостоверную информацию, так как не все пользователи контактных линз покупают их у рекламируемого лица.

К информации были приложены фотоматериалы, а именно: 1 фотография рекламной конструкции, в виде вертикального рекламного баннера, расположенная, предположительно, на торце дома по адресу: г.Орел, ул.Комсомольская, 120, содержащая следующую информацию:

*«Редкие и дорогостоящие лекарства. Лечебное питание. 20-10-29. 1-я Посадская, 18. Аптека+.Круглосуточно! Найдем. Привезем. Продадим. **Контактные линзы все покупают у нас!!!!** Глазастики.рф. 49-03-03. Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста».*

19.05.2015г. ведущим специалистом-экспертом Орловского УФАС России Губчевской М.В. и специалистом –экспертом Управления Плотниковой Е.Ж., был совершен выезд по указанному в заявлении адресу- г.Орел, ул.Комсомольская, 120, в результате которого было установлено следующее:

По адресу: г.Орел, ул.Комсомольская, 120, на торце дома, со стороны ул.МОПРа, расположена вертикальная рекламная конструкция в виде рекламного баннера, текст на которой полностью совпадает с текстом на рекламной конструкции, представленной в виде приложения к заявлению гр.Ц., а именно:

*«Редкие и дорогостоящие лекарства. Лечебное питание. 20-10-29. 1-я Посадская, 18. Аптека+.Круглосуточно! Найдем. Привезем. Продадим. **Контактные линзы все покупают у нас!!!!** Глазастики.рф. 49-03-03. Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста».*

(далее- реклама «Глазастики. Контактные линзы»).

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона "О рекламе" под **рекламой** является 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.

Из данной нормы Закона «О рекламе» следует, что квалифицирующими признаками рекламы являются:

1.1. распространяется любым способом, в любой форме и любыми средствами: информация «Глазастики. Контактные линзы» распространялась на рекламной конструкции, расположенной на торце дома по адресу: г.Орел, ул.Комсомольская, 120 со стороны ул.Мопра.

1.2. адресуется неопределенному кругу лиц

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Информация «Глазастики. Контактные линзы» распространялась для неопределенного круга лиц, была направлена на привлечение интереса потребителя к рекламируемым товарам и услугам, в том числе и по приобретению контактных линз.

1.3. направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижения на рынке.

В статье 3 Закона «О рекламе» приведены понятия:

Объект рекламирования - 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);

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Данная информация обращала внимание и поддерживала интерес потребителей к рекламируемым товарам и услугам, в том числе и по приобретению контактных линз по телефону 49-03-03 и на сайте глазастики.рф

Таким образом, информация «Глазастики. Контактные линзы», отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, т.е. является рекламой.

В соответствии с пунктом 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» *недоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения:*

-о фактическом размере спроса на рекламируемый или иной товар.

В рекламе «Глазастики. Контактные линзы» содержались недостоверные сведения о фактическом размере спроса на рекламируемый товар, а именно на контактные линзы -«*Контактные линзы все покупают у нас*», так как не было представлено объективных доказательств, подтверждающих указанное утверждение.

Таким образом, в рекламе «Глазастики. Контактные линзы» содержались признаки нарушений пункта 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Закона «О рекламе»:

- ответственность за нарушение пункта 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламопроизводитель.

Рекламодатель – ООО «МакСид» (302040, г.Орел, ул.Лескова, 19, ИНН 5753032473; ОГРН 1035753002010)

Рекламопроизводитель – ООО «МакСид»

25.05.2015 года Управлением в отношении ООО «МакСид» по признакам нарушения пункта 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» было возбуждено дело №176-15/04РЗ по факту распространения рекламы «Глазастики. Контактные линзы», в которой содержались недостоверные сведения о фактическом размере спроса на рекламируемый товар, а именно на контактные линзы.

Рассмотрение дела №176-15/04РЗ по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе было назначено на 10.06.2015г.

Определением о возбуждении дела №176-15/04 РЗ (исх.№1877/04 от 25.05.2015г.) у ООО «МакСид» были запрошены необходимые для рассмотрения дела документы и сведения.

08.06.2015г. в адрес Управления поступили запрашиваемые документы и сведения от ООО «МакСид» (вх.№3241 от 08.06.2015г.), а также письменные пояснения по делу, в которых ООО «МакСид» указало, что фраза, используемая в рекламе контактных линз «*Контактные линзы все покупают у нас!*» предложена потенциальным потребителям как реклама широты предлагаемого ассортимента, а не как характеристика размера спроса на рекламируемый товар, так как речь идет не о том, что все, кто носит контактные линзы покупают их у ООО «МакСид», а о том, что все контактные линзы можно приобрести у Общества.

10.06.2015 г. для участия в рассмотрении дела №176-15/04 РЗ прибыла генеральный директор ООО «МакСид» <...> (приказ №50 от 04.04.2013г.).

В ходе заседания Комиссии генеральный директор ООО «МакСид» подтвердила позицию Общества, представленную в адрес Управления ранее в виде письменных пояснений, а именно: Общество при распространении рекламы контактных линз не ставило целью указать на размер спроса на приобретаемый товар, а именно, что все пользователи контактных линз покупают их у ООО «МакСид», а только тот факт, что ООО «МакСид» может заказать и привезти все линзы, которые разрешены к реализации на территории Российской Федерации. Однако, документально данные факты подтверждены в не были.

Кроме того, генеральный директор ООО «МакСид» не отрицала возможность неоднозначного толкования рекламного слогана «Контактные линзы все покупают у нас» потребителями.

Комиссия, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела №176-15/04 РЗ, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам:

1. В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама - это 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.

Факт распространения рекламы «Глазастики. Контактные линзы» ООО «МакСид» не оспаривался, что подтверждается письменными пояснениями Общества, имеющимися в материалах дела, а также устными пояснениями стороны по делу, в рамках заседания Комиссии.

2. В соответствии с пунктом 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» *недостовойной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения:*

-о фактическом размере спроса на рекламируемый или иной товар.

В рекламе «Глазастики. Контактные линзы» содержались недостоверные сведения о фактическом размере спроса на рекламируемый товар, а именно на контактный линзы -«*Контактные линзы все покупают у нас*», так как не было представлено объективных доказательств, подтверждающих указанное утверждение.

Ссылка генерального директора Общества на то, что ООО «МакСид» может заказать и привезти все линзы, которые разрешены к реализации на территории Российской Федерации и именно об этом шла речь в рассматриваемой рекламе

(**все контактные линзы покупают у нас**), не находит объективного подтверждения, так как в соответствии с синтаксическими нормами современного русского языка в указанном рекламном слогане - **«Контактные линзы все покупают у нас»** грамматическую основу данного предложения составляют: **все**-подлежащее, выраженное определительным местоимением и **покупают** – сказуемое, выраженное глаголом 3-го лица множественного числа, что является смысловым центром указанного предложения.

Прямой порядок слов в предложении указывает на то, что потребителями данная информация может восприниматься именно таким образом, что **все** потребители контактных линз **покупают** их у ООО «МакСид». Данный факт подтверждается поступившим обращением гр <...>-заявителя в антимонопольный орган, со ссылкой на то, что указанная реклама является недостоверной, так как не все лица, пользующиеся контактными линзами покупают их у ООО «МакСид».

Более того, товарный рынок реализации медицинских изделий, в частности контактных линз, является конкурентным. На территории г.Орла более 10 хозяйствующих субъектов осуществляют реализацию контактных линз населению. Информация о том, что у указанных лиц потребители не приобретают товар (контактные линзы), в Управлении отсутствует.

3. Статьей 3 Закона «О рекламе» приведены следующие основные понятия:

- 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;

В ходе рассмотрения дела установлено, что рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем указанной рекламы является ООО «МакСид» .

4. В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» *ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.*

В рекламе «Глазастики. Контактные линзы» содержались недостоверные сведения о фактическом размере спроса на рекламируемый товар, а именно на контактные линзы -«Контактные линзы все покупают у нас», так как не было представлено объективных доказательств, подтверждающих указанное утверждение.

Указанная реклама противоречила требованиям пункта 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе», то есть **являлась ненадлежащей**.

5. В соответствии со статьей 38 Закона «О рекламе» за нарушение пункта 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель и рекламопроизводитель.

6. Таким образом, ООО «МакСид», как рекламодатель и рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение пункта 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе».

7. В ходе заседания Комиссии установлено, что в настоящее время реклама «Глазастики. Контактные линзы» продолжает распространяться по адресу: г.Орел, ул.Комсомольская, 120 .

8. Ответственность за нарушение законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1, пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 2 статьи 36 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 Российской Федерации от 17 августа 2006 г. № 508 Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «Глазастики. Контактные линзы», распространяемую ООО «МакСид», поскольку в ней нарушены требования пункта 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе».

2. Выдать **ООО «МакСид»** предписание о прекращении нарушения пункта 13 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Орловского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях в отношении **ООО «МакСид»**.

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

Председатель Комиссии

А.Н.Кириянов

Члены Комиссии

М.В. Губчевская

Е.Ж.Плотникова