

РЕШЕНИЕ

по делу № 730-ФАС52-07/16

г.Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 25 апреля 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 30 мая 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Смирнов С.В.	-	председатель Комиссии, заместитель руководителя управления; член Комиссии, начальник отдела контроля
--------------	---	--

Шенцова О.Ю.

Швецова О.Ю.

-

финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

Айзман О.И.

-

член Комиссии, ведущий специалист-эксперт
отдела контроля финансовых рынков, рекламы и
недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №730-ФАС52-07/16, возбужденное в отношении **общества с ограниченной ответственностью «Автосалон 52»** (ИНН 5249138126, юридический адрес: 606016, г.Дзержинск, ул.Черняховского, д.17, офис 3) по заявлению потребителя рекламы Б. (управление не располагает согласием физического лица на распространение его персональных данных) по признакам нарушения пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии директора Общества Сусленкова И.Ю.,

УСТАНОВИЛА:

05.04.2016 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы Б. (вход. №2592) по поводу рекламы ООО «Автосалон 52» следующего содержания: «Автосалон №1 автомобили с пробегом...autosalonn1@yandex.ru».

По мнению заявителя, использование в рекламном сообщении словосочетания «Автосалон №1» вводит потребителей в заблуждение и является недостоверной рекламой.

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 28.04.2016 вынесло Определение о возбуждении дела №730-ФАС52-07/16 в отношении рекламодателя – ООО «Автосалон 52» по признакам нарушения пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Исследовав имеющиеся в деле документы, заслушав позицию сторон, комиссия приходит к следующим выводам.

ООО «Автосалон 52» зарегистрировано в Единой государственном реестре юридических лиц 02.02.2015 и ему присвоен ОГРН 11552490000400. Основным видом деятельности Общества является торговля автотранспортными средствами через агентов.

Установлено, что в 2015-2016 годах Общество распространяло рекламные листовки в виде визиток следующего содержания: «Автосалон №1 автомобили с пробегом ·бесплатная продажа автомобиля по Вашей цене ·Выкупим Ваш автомобиль дорого www.avito.ru/autosalonn1 отдел продаж: 8(910)0075500 8(910)006-55-00 Управляющий: 8(910)007-0550 Кредитный специалист: 8(929)055-43-93 Московское шоссе 304а, корп.1 autosalonn1@yandex.ru».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

По смыслу пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, 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.

Пунктом 3 этой же статьи определено, что товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, указанное сообщение является рекламой, так как адресовано неопределенному кругу лиц и направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования – ООО «Автосалон52», товаром являются транспортные средства, реализуемые ООО «Автосалон 52» - «автомобили с пробегом».

Спорное рекламное сообщение содержит текст: «Автосалон №1 автомобили с пробегом».

Аналогичное рекламное сообщение размещено и в месте продаж автомобилей ООО «Автосалон 52», а именно по адресу: г.Н.Новгород, ул.Московское шоссе, д.304а, корп.1, на крыше здания: «Автосалон №1 автомобили с пробегом».

ФЗ "О рекламе" не содержит прямого запрета на использование в рекламе терминов «первый», «номер один», однако устанавливает требование к достоверности распространяемой рекламы, поскольку данное утверждение предполагает особую востребованность с точки зрения качества для потребителей.

В соответствии с [пунктом 29](#) Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда N 58 от 08.10.2012 г. "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" 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 "первый", "номер один" должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, является недостоверной, поскольку содержит 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](#) ФЗ «О рекламе»).

В ходе рассмотрения дела ООО «Автосалон 52» не представило доказательств подлинности информации о преимуществе данного автосалона перед другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу автомобилей с пробегом.

Таким образом, выявленные потребителем рекламные сообщения противоречат требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Частью 7 статьи 5 Закона установлен запрет на распространение рекламы, 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 анализируемой рекламе отсутствует критерий оценки, в соответствии с которым рекламируемый автосалон, позиционирующий себя в качестве «Автосалона №1», является лучшим. В связи с этим, отсутствие существенной информации о критерии, по которому автосалон, позиционирующий себя в качестве лучшего «№1», ввело в заблуждение заявителя – потребителя рекламы.

Таким образом, рассматриваемая реклама противоречит требованиям части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» определено, что ответственность за нарушение требований, установленных статьей 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Рекламодателем по смыслу пункта 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лиц.

В рассматриваемом случае рекламодателем является ООО «Автосалон 52».

Таким образом, реклама ООО «Автосалон 52» противоречит требованиям пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Директор ООО «Автосалон 52» в письменных пояснениях по делу и в ходе заседания Комиссии признал факт нарушения рекламного законодательства и сообщил о том, что выявленное нарушение произошло по его вине.

В соответствии с пунктом 9.13. Устава ООО «Автосалон 52» руководство текущей деятельностью Общества осуществляется единоличным исполнительным органом Общества – директором, имеющим право без доверенности действовать от имени Общества, в том числе представлять его интересы и совершать сделки (подпункт 1 пункта 9.15. Устава).

В соответствии с Приказом №* от **.**.20** на должность директора ООО «Автосалон 52» назначен С.

Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что директор ООО «Автосалон 52», ответственный за подготовку рекламы Общества, должен был при производстве и распространении рекламного сообщения соблюдать требования рекламного законодательства.

Ненадлежащее исполнение С. своих обязанностей привело к нарушению ФЗ «О

рекламе», в связи с чем, Комиссия считает необходимым привлечь должностное лицо - директора ООО «Автосалон 52» С. к административной ответственности за нарушение требований рекламного законодательства.

По данным, представленным директором Общества, рекламный баннер с надписью «Автосалон №1 автомобили с пробегом» размещался на крыше здания в период с 07.10.2016 по 14.05.2016 на основании договора от 02.10.2015 №1, заключенного с ООО РА «Аджика».

В рамках рассмотрения дела обществом представлены сведения о том, что в связи с возбуждением дела принято решение о регистрации нового юридического лица с наименованием ООО «Автосалон №1 автомобили с пробегом». 14.05.2016 сведения о данном обществе внесены в ЕГРЮЛ (ОГРН 1165249053815).

Комиссия, проанализировав представленные сведения, пришла к выводу, что данные обстоятельства не исключают факта незаконного использования словосочетания «Автосалон №1 автомобили с пробегом» Обществом с ограниченной ответственностью «Автосалон 52» в период с октября 2015 года по май 2016 года.

При рассмотрении вопроса о периоде распространения рекламных листовок в форме визиток с текстом «Автосалон №1 автомобили с пробегом...», Комиссия пришла к выводу, что в связи с тем, что в материалах дела отсутствуют и ответчиком не представлены надлежащие доказательства того, что на момент вынесения решения данная реклама не распространяется, Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать рекламодателю – ООО «Автосалон 52», предписание об устранении выявленных нарушений Федерального закона «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Автосалон 52» нарушившим требования пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части.
2. Выдать ООО «Автосалон 52» предписание о прекращении нарушений законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

С.В.Смирнов

Члены комиссии

О.Ю.Швецова

О.И. Айзман

ПРЕДПИСАНИЕ № 730-ФАС52-07/16

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

30 мая 2016 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Смирнов С.В.	-	председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
Швецова О.Ю.	-	член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
Айзман О.И.	-	член Комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

на основании решения от 30.05.2016 по делу №730-ФАС52-07/16 о признании рекламы **ООО «Автосалон 52»** (ИНН 5249138126, юридический адрес: 606016, г.Дзержинск, ул.Черняховского, д.17, офис 3) ненадлежащей, поскольку она

противоречит требованиям пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08. 2006 №508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Автосалон 52» в срок до 23 июня 2016 года прекратить нарушение пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы ООО «Автосалон 52», которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, реализуемыми другими продавцами и вводит потребителей в заблуждение.

2. ООО «Автосалон 52» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 24 июня 2016 года.

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

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС 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.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает юридическое лицо от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

С.В. Смирнов

Члены комиссии

О.Ю. Швецова

О.И. Айзман

