

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 055/05/5-1222/2023 и назначении дела к рассмотрению

07 ноября 2023 года
город Омск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <...> – врио руководителя Омского УФАС России, рассмотрев материалы, свидетельствующие о признаках нарушения индивидуальным предпринимателем <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, далее – ИП <...>) требований пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Омским УФАС России 09.08.2023 выявлен факт размещения на рекламной конструкции, установленной на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Омск, ул. Б. Хмельницкого, 287а, информации следующего содержания: «1-Й СЕМЕЙНЫЙ ГИПЕРМАРКЕТ ОДЕЖДЫ И ОБУВИ ЭКОНОМШОР ЕЖЕДНЕВНЫЕ ПОСТУПЛЕНИЯ БОЛЕЕ 1 000 000 НАИМЕНОВАНИЙ ОДЕЖДЫ И ОБУВИ ПО ОПТОВЫМ ЦЕНАМ КИДКА – 50% НА ВСЕ!».

По информации Администрации г. Омска, разрешение на установку и эксплуатацию вышеуказанной рекламной конструкции выдано индивидуальному предпринимателю <...>.

На запрос Омского УФАС России ИП <...> представлена информация, согласно которой «... Размещение рекламных конструкций на здании магазина по адресу г. Омск, ул. Б. Хмельницкого, 287а было согласовано и произведено в установленном законом порядке, с разрешения Администрации города Омск, которое действует до 21.04.2026. Копии соответствующих документов прилагаются.

При этом указание над входом в магазин «1-Й СЕМЕЙНЫЙ ГИПЕРМАРКЕТ ОДЕЖДЫ И ОБУВИ ЭКОНОМШОР» является размещением наименования (коммерческого обозначения) магазина в месте его нахождения по адресу: г. Омск, ул. Б. Хмельницкого, 287а, и не имеет никакого отношения к рекламированию товаров или характеристик объекта. Цифра «1-й...» в контексте наименования магазина по своему лексическому значению обозначает порядковой номер этого конкретного магазина предпринимателя. Каждому последующему открываемому магазину по другому адресу предприниматель планировал присваивать соответствующий номер в его наименовании «2-й...», «3-й...»...

...Одновременно сообщаем, что документы, подтверждающие оплату и первичные учетные документы изъяты налоговым органом для проведения налоговой проверки и поэтому не могут быть предоставлены».

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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;

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

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена наружным способом в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к гипермаркету одежды и обуви «ЭКОНОМSHOP» и реализуемым в нем товарам.

Одновременно текст рекламы содержит информацию «*1-Й СЕМЕЙНЫЙ ГИПЕРМАРКЕТ ОДЕЖДЫ И ОБУВИ ЭКОНОМSHOP*».

При этом с точки зрения обычного потребителя данная информация создает впечатление о том, что указанный магазин одежды имеет значительное преимущество перед другими магазинами, осуществляющими аналогичную деятельность по продаже одежды.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара, при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые законодательством к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

В пункте 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» установлено, что 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 пункте 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, 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.*

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). Использование в рекламе названия магазина наряду с обозначением «1-Й» является сравнительной характеристикой, при этом отсутствуют критерии, по которым осуществляется сравнение (по качеству товара, по объему продаж и т.п.). Отсутствие таких критериев допускает возможность проведения сравнения по любому критерию, что может ввести потребителей в заблуждение относительно объекта рекламирования (магазина), создать неверное представление о его статусе, существовании оказываемых им услуг и качестве товаров.

Согласно части 7 статьи 5 Федерального 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.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая**

реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является рекламодателем.

Более того, учитывая отсутствие документов, подтверждающих факт того, что рекламная информация распространялась в интересах и по заказу третьих лиц, исходя из определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является и рекламодателем.

В статье 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 2, 13, 24,25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 055/05/5-1222/2023 по признакам нарушения пункта 1 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицом, участвующим в деле:

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>.

3. Назначить дело № 055/05/5-1222/2023 к рассмотрению на **05 декабря 2023 года в 15:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр. Карла Маркса, 12 А, к. 102.

4. ИП <...> в срок до **28 декабря 2023 года** представить в адрес Управления письменный отзыв на настоящее определение.

Рассмотрение дела может осуществляться дистанционно.

Ссылки на предоставление возможности участия в рассмотрении дела об административном правонарушении путем видеоконференцсвязи (далее – ВКС): <https://fas3.tconf.rt.ru/c/9165751579>.

С инструкцией для участников ВКС можно ознакомиться по ссылке: https://fas.gov.ru/in_ca.pdf.

Председатель Комиссии <...>