

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ N P-19/2018

03.05.2018 г.

г.

Курган

(дата принятия решения)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства в составе:

Заместитель председателя Комиссии - Белова А.В. - заместитель руководителя-начальник отдела управления;

члены Комиссии:

Климович К.В. - заместитель начальника отдела,

Ефремова Е.А. - государственный инспектор,

рассмотрев дело N P-19/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения рекламы услуг студии красоты и косметологии MERILYN на радио «За облаками»,

в присутствии представителей:

от заявителя: явки нет, извещена надлежащим образом;

от лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: П. О.А. (генеральный директор), Т. А.У., Ж. А.А., доверенность от 13.03.2018 г.

УСТАНОВИЛА:

19 декабря 2017 года в Курганское УФАС России поступило заявление М. И.Г. (вх. N 7865 от 19.12.2017 г.) (далее по тексту – Заявитель).

Заявитель сообщила о том, что ООО «Мэрилин студия» нарушено законодательство Российской Федерации о рекламе, а именно: в ноябре 2017 года на радио «За облаками» в шоу «Дневной рейс» ООО «Мэрилин студия» дана реклама студии красоты и косметологии MARILYN, в которой использовались слова «лучший»,

«самый лучший». По мнению Заявителя, данная реклама является недостоверной, так как данное утверждение является бездоказательным, вводит в заблуждение пациентов.

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России установлено следующее.

ООО «Инфомедиабизнес» - средством массовой информации радиоканала «За облаками» в Курганское УФАС России представлена копия договора П-81 возмездного оказания услуг от 12.10.2017 г., эфирные справки от 14.11.2017, 28.11.2017 гг., акт N 562 от 12 декабря 2017 года.

Согласно договору от 12.10.2017 г. П-81, акту от 12.12.2017 г. заказчиком на участие в радиопередаче «Гость в студии» на радио «За облаками» являлся ИП П. А.Д., заключивший договор с ООО «Попутчик», предметом которого являлось, в том числе, размещение и изготовление рекламной информации на радио, телевидении, в газетах и других периодических изданиях, в сети Интернет, в наружной рекламе и прочих носителях, разработка, проведение и полное сопровождение рекламных кампаний. Таким образом, рекламораспространителем являлось ООО «Попутчик».

ООО «Инфомедиабизнес» сообщило, что информация о студии красоты «Мэрилин» действительно размещалась на радиоканале «За облаками» в рамках договора П-81 возмездного оказания услуг от 12.10.2017 г.

Генеральный директор ООО «Мэрилин студия» П. О.А. в письме от 14.08.2018 г. подтвердила участие в программе «Гость в студии» радио «За облаками».

ООО «Попутчик» в Курганское УФАС России представлены записи рекламных материалов, выходявшие в эфир в рамках программы «Гость в студии» на радио «За облаками».

Согласно представленной записи, П. О.А. 14.11.2017 года в прямом эфире программы «Гость в студии» произносятся следующие слова: «Я со своей стороны хотела бы сказать, что те же препараты «Ювидерм», с которыми мы работаем, можно найти и в других клиниках нашего города, но уникально специалиста с большим опытом работы, с такой практикой, которой просто невозможно где-то у нас иной раз в России получить, не найдете вы больше нигде».

Вышеуказанная информация имеет признаки нарушения пункта 1

части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон о рекламе) в силу следующего.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недоуверной 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 пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Закон 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 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Объектом рекламирования в данном случае являются услуги косметолога ООО «Мэрилин студия».

Таким образом, рассматриваемая информация, представляет собой рекламу.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 N 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Статья 3 Закона о рекламе содержит определения понятий «рекламодатель», «рекламораспространитель».

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

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ООО «Мэрилин студия» является

рекламодателем рассматриваемой рекламы.

На основании вышеизложенного, возбуждено дело N P-19/2018.

Факт размещения рассматриваемой рекламы в рамках рассмотрения дела N P-19/2018 ООО «Мэрилин студия» не оспаривается.

В ходе рассмотрения дела представители ООО «Мэрилин студия» пояснили, что генеральным директором ООО «Студия Мэрилин» П. О.А. не произносились в своем выступлении такие слова как: «лучший», «первый», «номер один». Основным словом в данной рекламе явилось слово «уникальный». Проанализировав слово «уникальный» представители ООО «Мэрилин студия» пришли к выводу о том, что «уникальный» означает единственный в своем роде, то есть неповторимый. Речь в рекламе услуг косметолога студии красоты и косметологии MARILYN не идет о каких-либо преимуществах.

Попова О.А. также пояснила, что в рекламе не было никакой сравнительной характеристики, а то, что косметолог М. Л.А. уникальна по набору своих качеств и профессиональных возможностей, этому есть все доказательства. По мнению представителей ООО «Мэрилин студия», нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в рассматриваемом случае возможно, только если сведения о преимуществах рекламируемого товара не соответствуют действительности.

Комиссия, проанализировав представленные в материалы дела документы, доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, нормы действующего законодательства, полагает, что доводы ООО «Мэрилин студия» подлежат отклонению ввиду следующего.

Согласно пункту 29 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «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 «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).

Проанализировав рекламу, Комиссия установила, что из содержания текста рекламы следует, что рекламируемые услуги косметолога студии красоты и косметологии MARILYN являются уникальными, уникальность которых обусловлена следующими критериями: опытом работы и практикой специалиста, которую невозможно получить в России.

Вместе с тем, ООО «Мэрилин студия» не представлено соответствующих доказательств объективного подтверждения отсутствия в Кургане и на территории Российской Федерации специалиста с аналогичным опытом работы и медицинской практикой.

ООО «Мэрилин студия» объективно не подтверждено, что услуги косметолога студии красоты и косметологии MARILYN являются уникальным, что их невозможно где-то в России получить. Обществом не проводилось соревнование, исследование, имеющее целью выявить лучших косметологов из числа участников. Обществом не представлено доказательств, подтверждающих участие косметолога студии красоты и косметологии MARILYN в подобного рода соревновании(-ях), по итогам которого(-ых) косметолог и (или) его услуги признан(-ы) таковым(-ы).

Следовательно, утверждение ООО «Мэрилин студия» об уникальности услуг косметолога, не соответствует действительности, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Информация об уникальности услуг косметолога ООО «Мэрилин студия» в связи с опытом и практикой, которые невозможно получить в России, является указанием на преимущество услуг специалиста перед другими подобного рода услугами, которые оказываются другими специалистами.

Нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе заключается в том, что в рекламе ООО «Мэрилин студия»

искажается смысл информации, тем самым потребители рекламы вводятся в заблуждение, так как в данной рекламе отсутствует объективное подтверждение критериев, по которым осуществляется сравнение.

Таким образом, поскольку информация о рекламируемых ООО «Мэрилин студия» услугах не соответствует действительности, следовательно, сведения о преимуществах рекламируемого товара являются недостоверными, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

Руководствуясь частью 2 пункта 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную ООО «Мэрилин студия» в ноябре 2017 года на радио «За облаками» в радиопередаче «Гость в студии» с текстом следующего содержания: «Я со своей стороны хотела бы сказать, что те же препараты «Ювидерм», с которыми мы работаем, можно найти и в других клиниках нашего города, но уникального специалиста с большим опытом работы, с такой практикой, которой просто невозможно где-то у нас иной раз в России получить, не найдете вы больше нигде», поскольку в ней нарушения требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Мэрилин студия» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме «3» мая 2018 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.