"Комментарий к Федеральному закону "О рекламе"(постатейный)(2-е издание)
("РИОР", "Инфра-М", 2010)

О признании рекламы ненадлежащей

**ООО "Амрест"**

<...>

**РЕШЕНИЕ**

**по делу №**<...>

г. Нижний Новгород.

Резолютивная часть решения объявлена 07 сентября 2021 года.

Решение в полном объеме изготовлено 13 сентября 2021 года.

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

<...>- Председатель Комиссии, вр.и.о. заместителя руководителя управления;

<...>- Член Комиссии, главный специалист — эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

-Член Комиссии, специалист — эксперт отдела контроля

<...> член комиссии, специалист — эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № <...>, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «АмРест» (ИНН <...>; ОГРН <...>) по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 12.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» в присутствии Кузнецова В.М. (представитель Общества по доверенности №<...> от 02.08.2021) и <...> (представитель Общества по доверенности № <...> от 20.03.2020),

**УСТАНОВИЛА:**

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в рамках осуществления контроля за соблюдением требований рекламного законодательства выявлено рекламное сообщение ООО «АмРест», содержащее признаки нарушения рекламного законодательства.

В связи с местонахождением ООО «АмРест» в г. Санкт-Петербкрг на основании пункта 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Нижегородское УФАС России ходатайствовало перед Федеральной антимонопольной службы о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ООО «Амрест».

23.07.2021 ФАС России наделила Нижегородское УФАС России соответствующими полномочиями.

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 26.07.2021 возбудило дело № <...> в отношении рекламодателя — ООО «АмРест».

Рассмотрение дела по существу состоялось 07.09.2021 посредством проведения видеоконференцсвязи.

О времени и месте рассмотрения дела ООО «Амрест» уведомлено надлежащим образом (Отчет АО «Почта России - почтовый идентификатор <...>).

**Изучив материалы дела, представленные документы Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.**

В ходе осуществления контроля за соблюдением требований рекламного законодательства специалистами Нижегородского УФАС России 15.07.2021 в городе Нижнем Новгороде по адресу: <...> выявлено рекламное сообщение следующего содержания: *«Наталья Носикова Координатор волонтерского движения AmRest, директор ресторана KFC #amrest_faces Больше чем работа +Образовательные программы + Бизнес-события +9 направлений волонтерства +Спорт и киберспорт + Лучшая жареная курочка в мире. 1. Заполняй анкету на rabotavkfc.ru или звони 8- 800-700-44-81. 2. Отвечай на вопросы и выбирай время интервью. 3. Приходи на собеседование».*

По данному факту составлен Акт наблюдения от 15.07.2021.

Согласно пункту 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования — товар, средство 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, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования — ресторан общественного питания «KFC», товаром, в данном случае, является «жареная курочка», реализуемая в ресторане «KFC».

Таким образом, рассматриваемое сообщение отвечает определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «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 29 Постановления Пленума ВАС РФ от

08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

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.

В рассматриваемом рекламном сообщении уточняющие данные, подтверждающие достоверность информации «лучшая жареная курочка в мире», отсутствуют.

Следовательно, реклама противоречит требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Установлено, что деятельность в ресторане общественного питания «KFC», расположенном по адресу: г. Нижний Новгород, <...>, осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «АмРест» (ОГРН <...> ; ИНН <...> ; адрес регистрации: <...>).

Таким образом, реклама ООО «АмРест» «...лучшая жареная курочка в мире...» противоречит требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «АмРест» сообщил, что в рассматриваемом сообщении отсутствует один из признаков рекламы, а именно — направленность информации на неопределенный круг лиц. По мнению Общества, поскольку информация размещалась внутри

ресторана «KFC», то круг лиц, которые могли знакомиться с информацией строго определен — посетители ресторана.

Кроме того, по утверждению Общества, информация направлена исключительно на поиск потенциальных соискателей на различные должности для работы в ресторане «KFC».

Подробно позиция ООО «АмРест» изложена в отзыве по делу (<...> от 09.08.2021).

Комиссия Нижегородского УФАС России доводы ООО «АмРест» считает несостоятельными в силу следующего.

Согласно Письму ФАС России от 20.06.2018 №<...> «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе» 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.

Если информация отвечает признакам рекламы и имея некую целевую аудиторию (клиенты компании, зрители телеканала, прохожие определенной территории), формирует интерес у неопределенного круга лиц, соответственно, выходит за пределы своей целевой аудитории, такая информация является рекламой и подпадает под регулирование Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 2 ФЗ «О рекламе» закон не распространяется на объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

К объявлениям юридических лиц, не связанным с осуществлением предпринимательской деятельности, могут быть отнесены объявления о приеме на работу с указаниями наименования работодателя, профиля деятельности организации, требования к кандидатам. Однако, если в объявлении о приеме на работу дана информация об организации, не связанная с ее индивидуализацией для целей трудоустройства и направленная на привлечение дополнительного внимания к организации и ее деятельности, то этот факт рассматривается в качестве рекламы данной организации.

В сообщении ООО «АмРест» информация «...лучшая жареная курочка в мире...» направлена на привлечение дополнительного внимания к ресторану «KFC», следовательно, рассматриваемая информация является рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей

рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что реклама ООО «АмРест», размещенная в ресторане общественного питания «KFC», расположенном по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Большая Покровская, д. 47, является ненадлежащей, противоречащей требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «АмРест» сообщил, что после получения Определения о возбуждении дела по признакам нарушения рекламного законодательства Общество прекратило распространение рассматриваемой рекламы.

В связи с тем, что распространение рекламы на день рассмотрения дела прекращено, Комиссия Нижегородского УФАС России считает нецелесообразным выдавать ООО «АмРест» предписание об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № <...>, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «АмРест», размещенную в ресторане общественного питания «KFC», расположенном по адресу: г. Нижний Новгород, ул. <...> , поскольку это противоречит требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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** <...>

<...>

**Члены Комиссии**

<...>

Исп.<...>

тел.<...> вн.<...>

<...>