

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

10 ноября 2021 года

Санкт-Петербург

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России, Управление) *****, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.3-1306/2021, возбуждённого в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Миниворкс» (адрес места нахождения: 197375, ОГРН 1197847198230, ИНН/КПП 7814765940/781401001),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Санкт-Петербургское УФАС России), осуществляющее государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, поступило заявление юридического лица (***** от 12.02.2021), относительно недобросовестной рекламы, по мнению заявителя, нарушающей требования пункта 1 и 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе», размещенной в системе «Яндекс.Директ» со следующим текстом: «Заглушка? Средняя цена, не всегда товар на складе, обычная доставка; miniworks низкая цена, 35 000 000 товаров на складе, бесплатная доставка», «Забудьте про Заглушка. Ру! Мы лидеры. Доставка по РФ! Новый лидер с выгодными условиями. У нас цены ниже. Товар в наличии. Доставка по РФ!» (далее «реклама»).

Заявитель указывает, что компания ООО «Миниворкс» распространяет недостоверную рекламу, являющейся актом недобросовестной конкуренции об ООО «Заглушка», путем некорректного сравнения, чем вводит потенциальных покупателей в заблуждение.

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 пунктом 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, содержащая некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1, 4 части 2 статьи 5 данного Федерального закона, несёт рекламодатель.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лица.

Санкт-Петербургским УФАС России был направлен запрос о предоставлении информации (исх.№ 78/6686/21) относительно размещенной рекламы в ООО «Яндекс».

01.04.2021 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили документы и материалы от ООО «Яндекс», из которых следует, что реклама в системе «Яндекс.Директ» со следующим текстом: «Заглушка? Средняя цена, не всегда товар на складе, обычная доставка; miniworks низкая цена, 35 000 000 товаров на складе, бесплатная доставка» распространялась в период с 06.02.21-09.02.2021 и «Забудьте про Заглушка. Ру! Мы лидеры. Доставка по РФ! Новый лидер с выгодными условиями. У нас цены ниже. Товар в наличии. Доставка по РФ!», распространялась период с 03.09.2020-15.09.2020 были размещены в рамках Договора возмездного оказания услуг № 74008/17 от 20.10.2017, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «АДВ-сервис».

С учетом изложенного и на основании документов и материалов, имеющихся в Санкт-Петербургском УФАС России, определением от 09.04.2021 № 78/9824/21 в отношении ООО «АДВ-сервис», как

рекламодателя возбуждено дело № 078/05/5-312/2021 по признакам нарушения пункта 1, 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе». ООО «Миниворкс» привлечено в качестве заинтересованного лица. Рассмотрение дела № 078/05/5-312/2021 назначено на 04.05.2021 в 10.30 в режиме видеоконференцсвязи (далее — ВКС).

Извещением об изменении даты и времени рассмотрения дела № 078/05/5-312/2021 заседание Комиссии перенесено на 11.05.2021 в 10:30 минут в режиме ВКС.

27.04.2021 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили запрошенные документы и материалы (вх.№ 14483-ЭП/21) от ООО «АДВ-сервис». Из пояснений данных ООО «АДВ-сервис» по делу № 078/05/5-312/2021 следует: «...ООО «АДВ-сервис» является компанией, оказывающей Клиентам услуги в сети Интернет по предоставлению Клиенту возможности с использованием Сервиса eLama управлять рекламными компаниями с помощью инструментов Сервиса и размещать Интернет рекламу через Интернет площадки (Яндекс.Директ и др) на интернет-ресурсах, а также сопутствующие услуги по созданию и ведению рекламных компаний и иные дополнительные услуги...Взаимодействие ООО «АДВ-сервис» с клиентами осуществляется на основании оферты на оказание услуг в сети интернет, которая акцептируется клиентом при осуществлении первого платежа в счет оплаты услуг. Вследствие этого с клиентом заключается договор и за ним закрепляется определенный аккаунт. ООО «АДВ-сервис» и сервис eLama не участвует в формировании рекламной кампании, ее настройке, написании, согласовании и модернизации и не является рекламодателем, рекламопроизводителем и (или) рекламораспространителем. Сервис является базовым инструментом для управления расходами на рекламные кампании рекламодателей...Объект рекламы, указанной в определении, определило ООО «Миниворкс», которое размещало рекламу в сети интернет на интернет площадке Яндекс-Директ через сервис eLama. ООО «Миниворкс» акцептировало оферту ООО «АДВ-сервис»...».

11.05.2021 на рассмотрение дела № 078/05/5-312/2021 в режиме ВКС присутствовал заявитель (согласно обращению). Представитель лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ООО «АДВ-сервис» и представитель от заинтересованного лица ООО «Миниворкс» не явились. Ходатайств от ООО «АДВ-сервис» и ООО «Миниворкс» в Санкт-Петербургское УФАС России не поступало.

11.05.2021 в ходе заседания Комиссией установлена необходимость получения дополнительных доказательств. Определением (исх. № 78/12971/21 от 11.05.2021)

срок рассмотрения дела № 078/05/5-312/2021 продлен до 09.07.2021. Определением (исх. № 78/12970/21 от 11.05.2021) дело № 078/05/5-312/2021 назначено к рассмотрению на 03.06.2021 в 10 часов 30 минут в режиме ВКС.

02.06.2021 в Санкт-Петербургское УФАС России поступили запрошенные документы и материалы (вх.№ 14483-ЭП/21) от ООО «Миниворкс». Из пояснений данных ООО «Миниворкс» по делу № 078/05/5-312/2021 следует: «...ООО «Миниворкс» рекламирует номенклатурные позиции находящиеся на собственном складе компании, являясь эксклюзивным поставщиком рекламируемой продукции на территории РФ. Во вложении к письму есть документ — «BMP-Tappi & Miniworks (RUS) 2019, BMP-Tappi 8, Miniworks (ENG) 2019, Official BMP Exclusive Representative in Russia». На момент подачи объявления, у ООО «Миниворкс» был заключен эксклюзивный договор с ведущим производителем пластиковых заглушек BMP-Tappi. Соответственно, не может являться нарушением законодательства указания на лидерство ООО «Миниворкс» на рынке, поскольку является официальным дистрибьютером данного товара на территории РФ. По графическому баннеру объявление было отклонено почти мгновенно и по нему не производились переходы на сайт. На момент вынесения о возбуждении дела, контекстная реклама уже более месяца была снята с публикации...».

03.06.2021 на рассмотрении дела № 078/05/5-312/2021 в режиме ВКС присутствовали представитель по доверенности от заявителя (согласно обращению) ООО «Заглушка.ру» *****, представитель по доверенности лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ООО «АДВ-сервис» ***** и представитель по доверенности от заинтересованного лица ООО «Миниворкс» *****

В ходе рассмотрения дела Комиссией выявлены признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку в рекламе «Забудьте про Заглушка. Ру! Мы лидеры. Доставка по РФ! Новый лидер с выгодными условиями. У нас цены ниже. Товар в наличии. Доставка по РФ!» отсутствует сноска на конкретный критерий, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

В ходе рассмотрения дела № 078/05/5-312/2021 Комиссия сочла необходимым привлечь к участию в деле ООО «Миниворкс» в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе. Определением (исх. № 78/16506/21 от 03.06.2021) дело № 078/05/5-312/2021 назначено к рассмотрению на 22.06.2021 в 10 часов 30 минут в режиме ВКС.

22.06.2021 на рассмотрении дела № 078/05/5-312/2021 в режиме ВКС

присутствовали представитель по доверенности от заявителя (согласно обращению) ООО «Заглушка.ру» *****, представители по доверенности лица в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ООО «АДВ-сервис» ***** и ООО «Миниворкс» *****. Представители от ООО «Заглушка.ру», ООО «АДВ-сервис» и ООО «Миниворкс» поддержали те доводы, которые были изложены ранее направленных пояснениях по делу № 078/05/5-312/2021.

Комиссия изучив все материалы и учитывая пояснения сторон по делу приходит к следующим выводам.

Реклама «Заглушка? Средняя цена» содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

При анализе информации, содержащейся в рекламе, рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов.

При сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на занижении качества услуг субъекта-конкурента, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Таким образом, реклама признается недостоверной в случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается упоминание преимуществ 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 N 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, например

путем употребления слов "лучший", "первый", "номер один", и др. 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).

Реклама «Мы лидеры», в нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не содержит сведений о критерии, по которому осуществляется сравнение рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Санкт-Петербургским УФАС России, в действиях ООО «АДВ-сервис», как рекламодателя рекламы, размещенной в Яндекс-Директ нарушений пункта 1, 4 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не установлено, так как лицом определившим объект рекламирования является ООО «Миниворкс».

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС в результате рассмотрения дела № 078/05/5-312/2021 о нарушении законодательства РФ о рекламе решением от 22.06.2021 (исх. № 78/19571/21) признала ненадлежащей рекламу, размещенную ООО «Миниворкс» в период по 09.02.2021, поскольку в ней нарушены требования установленные пунктом 1, 4 частью 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Данное решение обжаловано в суде не было.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, влечет наложение административного штрафа.

Место и время совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург, 09.02.2021.

Письмом № 78/28014/21 от 01.10.2021 законный представитель ООО «Миниворкс» вызван на 25.10.2021 года в 11 часов 00 минут для составления протокола об административном правонарушении.

25.10.2021 законный представитель ООО «Миниворкс» на составление протокола не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Протокол составлен в отсутствие законного представителя, но в

присутствии представителя по доверенности № 4 от 22.10.2021 ООО «Миниворкс»*****. При составлении протокола ***** указал: «С изложенным в протоколе согласен...», и представил дополнительные пояснения по делу, в соответствии с которыми ООО «Миниворкс» совершило рассматриваемое нарушение впервые, более того, общество относится к субъектам малого бизнеса.

Определением Санкт-Петербургского УФАС России (исх. № 78/30170/21 от 25.10.2021) дело об административном правонарушении № 078/04/14.3-1306/2021 назначено к рассмотрению на 10 ноября 2021 года в 10 часов 00 минут.

10.11.2021 на рассмотрение дела № 078/04/14.3-1306/2021 законный представитель ООО «Миниворкс» не явился при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

На основании изложенного дело № 078/04/14.3-1306/2021 рассмотрено в отсутствие законного представителя ООО «Миниворкс».

Согласно пункту 4 статьи 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, подлежат выяснению по делу № 078/04/14.3-1306/2021 об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1306/2021 обстоятельств отягчающих/смягчающих административную ответственность ООО «Миниворкс», не установлено.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, подлежат выяснению по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.3-1306/2021 обстоятельств, исключающих производство не установлено.

Оснований освобождения ООО «Миниворкс» от назначения административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ не имеется.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 2 статьи 4.1.1 КоАП юридическим лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статей раздела 2 цитируемого

Кодекса, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП, за исключением случаев совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31-14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8-19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 данного Кодекса.

В соответствии с Единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на официальном сайте ФНС России с доменным именем rspr.nalog.ru, ООО «Миниворкс» является субъектом малого предпринимательства.

На основании изложенного руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 4.1, 4.1.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Назначить ООО «Миниворкс» (адрес места нахождения: *****
197375, ОГРН 1197847198230, ИНН/КПП 7814765940/781401001)

административное наказание в виде предупреждения за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрено частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ постановление о назначении административного наказания в виде предупреждения исполняется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, путем вручения или направления копии постановления в соответствии со статьями 29.11 цитируемого Кодекса.

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя