

ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3-1025/2021

об административном правонарушении

«12» ноября 2021 года
Йошкар-Ола

г.

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России Антроповой Э.В. в соответствии со статьей 28.2 КоАП РФ в отношении должностного лица ООО «Титан» <...> (<...>) по факту распространения наружной рекламы следующего содержания «ТИТАН покупайте с гарантией СУПЕР низкие цены!...» с нарушением требований пункта 1 части 3 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5, части 13 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ)

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: 02.02.2021 даты проведения мониторинга рекламы

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Дело о нарушении законодательства о рекламе возбуждено в отношении ООО «Титан Групп» по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в распространении наружной рекламы по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д. 1 «б» следующего содержания:

ООО «Титан» (<...>) факт нарушения законодательства о рекламе не признало. Дополнительно пояснило, что рекламодателем, рекламораспространителем и рекламоизготовителем указанной в определении рекламной конструкции является Общество с ограниченной ответственностью «ТИТАН» (<...>). Общество полагает, что реклама не является ненадлежащей, либо недобросовестной, права иных хозяйствующих субъектов не затронуты. Информация о низких ценах представлена в сравнении с ценами рекламодателя ранее или на другие его товары, а не в сравнении с ценами других юридических лиц.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к выводу о нарушении законодательства о рекламе при размещении рассматриваемой рекламы по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 3 Закона 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.

Так, согласно статье 3 Закона о рекламе под рекламой понимается 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. Объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара. Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как рекламы. Тем самым признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, формировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В пункте 2 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» установлено, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре.

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. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (письмо ФАС России от 05 апреля 2007 года исх. № АЦ/4624).

Спорная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как распространена при помощи рекламной

конструкции, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования – услуги, предоставляемые ООО «Титан».

По смыслу статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной.

При этом 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 (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

В рассматриваемой рекламе используется словосочетание «СУПЕР низкие цены». При этом, данная информация не содержит критериев, по которому осуществляется сравнение.

Пунктом 29 Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» установлено, 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.

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.

Реклама влияет на мотивацию потребителя при выборе товара и побуждает людей совершать определенные действия в отношении объекта рекламирования, при этом реклама воспринимается потребителем буквально. 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.

При этом приставка «супер» образует прилагательные со значением высокой степени признака (О., С.И. Толковый словарь русского языка: Ок. 100000 слов, терминов и фразеологических выражений / О. – М.: АСТ, 2018. – 319 с.).

Таким образом, в рекламе не допускается использование информации не соответствующие действительности и аналогичных сведений о преимуществах рекламируемого товара.

Вместе с тем, используя словосочетания «СУПЕР низкие цены» ООО «Титан» противопоставляет себя другим хозяйствующим субъектам.

В данном случае при оценке текста размещенной рекламы действующему законодательству Марийское УФАС России приходит к выводу о том, что в спорной рекламе приводятся не обладающие достоверностью сведения о «супер низких ценах» - над такими же услугами (товарами) иных хозяйствующих субъектов, что может вызвать неверные представления у потребителей относительно объекта рекламирования и негативно повлиять на выбор товаров того или иного производителя или продавца товара.

Также, общее восприятие рекламы вводит потребителей рекламы в заблуждение, поскольку преимущества рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами не находят подтверждения превосходства товара в тексте рекламы.

02 апреля 2021 года состоялось заседание Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении антимонопольной службы по Республике Марий Эл, на котором 3 из 5 экспертов сошлись на мнении, что в рекламе недопустимо использование словосочетания «супер низкие цены» без указания конкретных критериев, на основании которых делается данный вывод, а также данное словосочетание имеет сравнительные характеристики объекта рекламирования, а следовательно, данная реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе». Также было установлено, что критерии, которые бы имели объективное подтверждение, по которому осуществлялось бы сравнение цены, в рекламе не приведены. Так, в рекламе отсутствует указание, на какие именно товары распространяется такая цена.

На основании изложенного, Марийское УФАС России приходит к выводу, что спорная рекламная информация нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В силу части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Должностное лицо, в силу возложенных на него обязанностей, должно знать требования рекламного законодательства и соблюдать их.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ генеральным директором ООО «Титан» является <...>.

Вместе с тем, <...> не принял всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от него по соблюдению требований действующего законодательства, не исполнил надлежащим образом организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции по соблюдению требований законодательства о рекламе, т.е. не предпринял необходимых и достаточных мер для соблюдения законодательства о рекламе.

Из анализа представленных сведений следует, что рассматриваемая реклама распространена от имени и в интересах ООО «Титан» <...>.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в отсутствие <...>

надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте составления протокола (уведомление о составлении протокола направлено по адресу места регистрации лица, привлекаемого к административной ответственности, получено 26.10.2021).

Дело об административном правонарушении будет рассматриваться 26 ноября года в 09:30 по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл.

<...>

(ФИО составившего протокол)

_____2021

г.

(подпись)

Объяснения (представителя, защитника):

Права и обязанности разъяснены

(лицо, привлекаемое к административной ответственности)

(Подпись)

С протоколом ознакомлен

(лицо, привлекаемое к административной ответственности)

(Подпись)

Копию протокола получил _____ 2021 г.

(лицо, привлекаемое к административной ответственности)

(Подпись)

Обращаем внимание, что пропуск в здание Марийского УФАС России ограничен: при входе необходимо иметь при себе средства индивидуальной защиты (медицинская маска, одноразовые перчатки).

Также сообщаем, возможность участия в составлении протокола будет организована посредством удаленного доступа по ссылке: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/8959095717>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию об участии в составлении протокола посредством удаленного доступа необходимо сообщить в Марийское УФАС России по телефону 8 (8362) 41-76-21.

Приложение: инструкция для участников видеоконференцсвязи – 9.