

ИП С<....>

ИП Р<....>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 13-ФАС22-Р/02-19

Решение в полном объеме изготовлено 02 апреля 2019г. г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

К<....> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

Б<....> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

К<....>– главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №13-ФАС22-Р/02-19 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ИП С<....> в газете «Экспресс Рубцовск» №45 (1074) от 17.11.2018г. рекламной информации, в которой усматриваются признаки нарушения п.3 ч.3 ст.5, ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателя - ИП С<....> (ОГРНИП 308220935800072),

в присутствии представителя заявителя ИП Р<....>

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508 (далее-Правила рассмотрения антимонопольным органом дел), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Лицо, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рекламодатель – ИП С<....>. на рассмотрение дела не явился (о месте и времени рассмотрения дела извещен). В адрес антимонопольного органа поступило ходатайство от ИП С<....> о рассмотрении дела в его отсутствие

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП С<....>

20 марта 2019г. представитель заявителя ИП Р<....> доводы изложенные в заявлении поддержал в полном объеме.

20 марта 2019г. Комиссия, рассмотрев материалы дела, доводы сторон и дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

28 ноября 2018г. в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на рассмотрение поступило заявление ИП Р<....>. (вхд. №1814516 от 28.11.2018г.) в отношении ИП С<....> («Городская похоронная служба») о размещении и распространении:

- на стр.10 газеты «Экспресс Рубцовск» №45 (1074) от 17.11.2018г. рекламы следующего содержания: «ГОРОДСКАЯ ПОХОРОННАЯ СЛУЖБА полный комплекс ритуальных услуг: - вызов на дом специалиста (круглосуточно) – оформление документов, получение пособий на погребение – компенсации участникам ВОВ и боевых действий – памятники более 70ти видов – кресты, столы, лавки, оградки – облагораживание мест захоронения – услуги катафалка (город, межгород) большой зал прощания Живые цветы т.:4-08-49, 8-913-224-4488 (круглосуточно) с 8.00 до 17.00 ч. ул. Сельмашская, 6 без выходных ул. Комсомольская, 226»;

-на фасаде здания, расположенного по адресу: г.Рубцовск, ул. Комсомольская, д.226, рекламной информации: «ГОРОДСКАЯ ПОХОРОННАЯ СЛУЖБА ПАМЯТНИКИ гранит, мрамор, мраморная крошка фотопортреты, оградки, столы, лавки, доставка, установка благоустройство мест захоронения»; «ГОРОДСКАЯ ПОХОРОННАЯ СЛУЖБА 80913-224-44-88 бесплатный вызов агента на дом (КРУГЛОСУТОЧНО) -полный комплекс услуг – памятники, венки, оградки (любой размер под заказ) – благоустройство мест захоронения – услуги спец. Транспорта (межгород, город, район) – услуги прощального зала – услуги крематория».

По мнению заявителя, в рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В качестве доказательства заявителем в антимонопольный орган (вхд. №191306) представлены обращения граждан, из которых следует, что при обращении за ритуальными услугами в «Городскую похоронную службу», расположенную по адресу: г.Рубцовск, ул. Сельмашская, д.6, они думали, что указанная организация является «Городской муниципальной службой», а не организацией, принадлежавшей индивидуальному предпринимателю (частной организацией), что, по их мнению, ввело их в заблуждение относительно сведений о лице, предоставляющем ритуальные услуги.

04.02.2019г. Алтайским краевым УФАС России возбуждено производство по делу № 13-ФАС22-Р/02-19 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя - ИП С<....> Рассмотрение дела назначено на 26.02.2019г.

26.02.2019г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю принято определение об отложении рассмотрения дела №13-ФАС22-Р/02-19, в связи с поступлением от ИП С<....> ходатайства об отложении рассмотрения дела, в связи с невозможностью присутствия 26.02.2019г. представителя лица на заседании Комиссии, по уважительной причине. Рассмотрение дела назначено на 20.03.2019г.

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама – это 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. 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.

Обозначенная информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к организации «Городская похоронная служба», а также оказываемым ей услугам, связанным с организацией похорон (ритуальным услугам).

Антимонопольным органом установлено, что на стр.10 газеты «Экспресс Рубцовск» №45 (1074) от 17.11.2018г. размещается и распространяется реклама следующего содержания: «ГОРОДСКАЯ ПОХОРОННАЯ СЛУЖБА полный комплекс ритуальных услуг: - вызов на дом специалиста (круглосуточно) – оформление документов, получение пособий на погребение – компенсации участникам ВОВ и боевых действий – памятники более 70ти видов – кресты, столы, лавки, оградки – облагораживание мест захоронения – услуги катафалка (город, межгород) большой зал прощания Живые цветы т.:4-08-49, 8-913-224-4488 (круглосуточно) с 8.00 до 17.00 ч. ул. Сельмашская, 6 без выходных ул. Комсомольская, 226».

Из содержания рассматриваемой рекламы следует, что «Городская похоронная служба» предоставляет предусмотренные законодательством пособия и компенсации на погребение.

В соответствии с ч.2 ст.10 Федерального закона от 12.01.1996 N 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» выплата социального пособия на погребение производится в день обращения на основании справки о смерти:

- органом, в котором умерший получал пенсию;

-организацией (иным работодателем), которая являлась страхователем по обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством по отношению к умершему на день смерти либо по отношению к одному из родителей (иному законному представителю) или иному члену семьи умершего несовершеннолетнего на день смерти этого несовершеннолетнего;

-органом социальной защиты населения по месту жительства в случаях, если умерший не подлежал обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством на день смерти и не являлся пенсионером, а также в случае рождения мертвого ребенка по истечении 154 дней беременности;

- территориальным органом Фонда социального страхования Российской Федерации, в котором был зарегистрирован в качестве страхователя умерший на

день смерти либо зарегистрирован в качестве страхователя один из родителей (иной законный представитель) или иной член семьи умершего несовершеннолетнего на день смерти этого несовершеннолетнего.

Согласно ч. 3 ст.10 Федерального закона «О погребении и похоронном деле» выплата социального пособия на погребение производится соответственно за счет средств Пенсионного фонда Российской Федерации, Фонда социального страхования Российской Федерации, бюджетов субъектов Российской Федерации.

Статьей 11 Федерального закона «О погребении и похоронном деле» установлены гарантии погребения умерших (погибших) военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, сотрудников органов внутренних дел, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, участников войны.

Согласно ч.5 ст.11 Федерального закона «О погребении» расходы, связанные с подготовкой к перевозке тела умершего участника или инвалида Великой Отечественной войны, перевозкой тела к месту погребения, погребением (кремацией), изготовлением и установкой надгробия, возмещаются за счет средств Министерства обороны Российской Федерации, других федеральных органов исполнительной власти и федеральных государственных органов, в которых законодательством Российской Федерации предусмотрена военная служба, в порядке и размере, установленных Правительством Российской Федерации для погребения погибших (умерших) военнослужащих, проходивших военную службу по призыву, курсантов военных образовательных учреждений, граждан, призванных на военные сборы.

В соответствии ст.1 ст.5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно п.3 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Согласно ч.7 ст. 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.

В ходе рассмотрения заявления, антимонопольным органом установлено, что ИП С<....> оказывает, в том числе услуги по оформлению документов, необходимых для получения пособий на погребение и компенсаций льготным категориям граждан.

Таким образом, потребитель, желающий приобрести рекламируемые услуги, а именно: получить пособие на погребение или компенсацию льготной категории граждан (участникам ВОВ и боевых действий), и обратившийся с этой целью к лицу, указанному в рекламе, не имел возможности приобрести указанные услуги у данного лица.

Антимонопольным органом установлено, что согласно обращениям граждан РФ (вхд. №191306 от 30.01.2019г.) при обращении за ритуальными услугами в «Городскую похоронную службу», расположенную по адресу: г.Рубцовск, ул. Сельмашская, д.6, они считали, что указанная организация является «Городской муниципальной службой», а не организацией, принадлежавшей частному лицу, что, по их мнению, ввело их в заблуждение относительно сведений о лице, предоставляющем ритуальные услуги.

Учитывая изложенное, использование ИП С<....> в рекламной информации, размещенной на стр.10 газеты «Экспресс Рубцовск» №45 (1074) от 17.11.2018г., словосочетаний «получение пособий на погребение», «компенсации участникам ВОВ и боевых действий» в совокупности с наименованием «Городская похоронная служба», в отсутствие сведений о лице, предоставляющем рекламируемые услуги, а также об оказании указанным лицом услуг по оформлению документов, необходимых для получения предусмотренных законодательством пособий и компенсаций на погребение, может вводить потребителей рекламы в заблуждение в отношении лица, оказывающего ритуальные услуги, а именно создать у потребителей ложное впечатление об отнесении данной организации к органам государственной власти и органам местного самоуправления, а также возможности получения в «Городской похоронной службе» предусмотренных законодательством пособий и компенсаций на погребение, что нарушает требования п.3 ч.3 ст.5, ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований п.3 ч.3 ст.5, ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Из пояснений, представленных в антимонопольный орган ИП С<....> (вхд.19321 от 09.01.2019г.) следует, что согласование рассматриваемой рекламной информации производилось в устной форме. Договоры (заявки), платежные поручения и иные документы, на основании которых осуществлялось изготовление и распространение рекламной информации, у ИП С<....> отсутствуют. ИП С<....> не оспаривает, что является рекламодателем рекламного блока «Городской похоронной службы» в издании (газете) «Экспресс Рубцовск».

Таким образом, антимонопольным органом установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП С<....>

На определение о возбуждении дела № 13-ФАС22-Р/02-19 ИП С<....>(вхд. №193483 от 18.03.2019г.) представил отзыв, в котором нарушение не признал, пояснив, что вопрос о воспринимаемости информации, которая содержится в рекламе ИП С<....>, с точки зрения обычного потребителя, не разрешен. Следовательно, мнение о том, что использование в рекламном блоке словосочетаний: «получение пособий на погребение», «компенсации участникам ВОВ и боевых действий» в совокупности с коммерческим обозначением «Городская похоронная служба», способно ввести потребителей в заблуждение, является необоснованным. На основании изложенного, просил прекратить производство по делу. В случае отказа в удовлетворении ходатайства о прекращении производства по делу, ИП С<....>

ходатайствовал о назначении по делу экспертизы, с постановкой на разрешение эксперта вопроса: «Является ли с точки зрения обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями, использование в рекламе словосочетаний: «получение пособий на погребение», «компенсации участникам ВОВ и боевых действий» в совокупности с коммерческим обозначением «Городская похоронная служба» основанием полагать, что лицо, рекламирующее услуги, относится к органам государственной власти и (или) органам местного самоуправления?».

20.03.2019г. Комиссия в удовлетворении ходатайства о проведении экспертизы по делу №13-ФАС22-Р/02-19 ИП С<....> отказала.

Довод ответчика о том, что вопрос о восприимчивости информации, которая содержится в рекламе ИП С<....>., с точки зрения обычного потребителя, не разрешен, Комиссия отклонила. Антимонопольным органом установлено, что согласно заявлениям граждан РФ (вхд. №193483 от 18.03.2019г.) при обращении за ритуальными услугами в «Городскую похоронную службу», расположенную по адресу: г.Рубцовск, ул. Сельмашская, д.6, они считали, что указанная организация является «Городской муниципальной службой», а не организацией, принадлежавшей частному лицу, что, по их мнению, ввело их в заблуждение относительно сведений о лице, предоставляющем ритуальные услуги.

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ИП С<....> п.3 ч.3 ст.5, ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе», что выражается в размещении и распространении в газете «Экспресс Рубцовск» №45 (1074) от 17.11.2018г. ненадлежащей рекламы ритуальных услуг «Городской похоронной службы», в связи с отсутствием сведений о лице, оказывающем ритуальные услуги, - ИП С<....>., а также распространения не соответствующей действительности информации о возможности получения рекламируемых услуг (пособий на погребение или компенсаций льготной категории граждан (участникам ВОВ и боевых действий) у рекламодателя.

При размещении и распространении на фасаде здания, расположенного по адресу: г.Рубцовск, ул. Комсомольская, д.226, рекламной информации: «ГОРОДСКАЯ ПОХОРОННАЯ СЛУЖБА ПАМЯТНИКИ гранит, мрамор, мраморная крошка фотопортреты, оградки, столы, лавки, доставка, установка благоустройство мест захоронения»; «ГОРОДСКАЯ ПОХОРОННАЯ СЛУЖБА 80913-224-44-88 бесплатный вызов агента на дом (КРУГЛОСУТОЧНО) -полный комплекс услуг – памятники, венки, оградки (любой размер под заказ) – благоустройство мест захоронения – услуги спец. Транспорта (межгород, город, район) – услуги прощального зала – услуги крематория», реклама ритуальных услуг о возможности получения пособий на погребение или компенсаций льготной категории граждан (участникам ВОВ и боевых действий), ИП С<....>. не распространяется.

В соответствии с п.1 ст. 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет», если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего

предприятия является известным в пределах определенной территории.

Согласно ст. 9 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске. Изготовитель (исполнитель, продавец) - индивидуальный предприниматель - должен предоставить потребителю информацию о государственной регистрации и наименовании зарегистрировавшего его органа.

Таким образом, наличие на вывеске магазина информации, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с требованиями Закона РФ «О защите прав потребителей», позволяет неопределенному кругу лиц (потребителям) получить сведения о лице, осуществляющем предпринимательскую деятельность по рассматриваемому адресу.

Учитывая изложенное, в действиях ИП С<...>, связанных с использованием в рекламной информации, размещенной по адресу: г.Рубцовск, ул. Комсомольская, д.226, коммерческого обозначения «Городская похоронная служба», отсутствуют признаки нарушения требований Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает предписание лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь п.1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1.Признать рекламу ритуальных услуг: «ГОРОДСКАЯ ПОХОРОННАЯ СЛУЖБА полный комплекс ритуальных услуг: - вызов на дом специалиста (круглосуточно) – оформление документов, получение пособий на погребение – компенсации участникам ВОВ и боевых действий – памятники более 70ти видов – кресты, столы, лавки, оградки – облагораживание мест захоронения – услуги катафалка (город, межгород) большой зал прощания Живые цветы т.:4-08-49, 8-913-224-4488 (круглосуточно) с 8.00 до 17.00 ч. ул. Сельмашская, 6 без выходных ул. Комсомольская, 226», размещенную и распространенную в газете «Экспресс Рубцовск» №45 (1074) от 17.11.2018г, ненадлежащей.

2.Признать ИП С<...> нарушившим требования п.3 ч.3 ст.5, ч.7 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

3.Выдать ИП С<...> предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для возбуждения в отношении ИП С<....> 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: К<....>

Члены Комиссии: Б<....>

К<....>