

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

«15» августа 2016г.

г. Кемерово

Заместитель председателя Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя управления, рассмотрев материалы о распространении Обществом с ограниченной ответственностью «Вектор» (ИНН 4205198197, ОГРН 1104205006432, юридический адрес: 650000, г. Кемерово, пр. Советский, 43, дата регистрации в качестве юридического лица: 16.04.2010г.; далее – ООО «Вектор») рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление ООО «Кемерово-1» о наличии в действиях ООО «Вектор» признаков нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») и Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»).

Письмом ФАС России от 25.06.2014 № АК/25319/14 разъясняется соотношение применения норм ФЗ «О рекламе» и статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Административная ответственность за недобросовестную конкуренцию установлена [статьей 14.33](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ). Однако совершение соответствующих действий, являющихся нарушением законодательства о рекламе, в силу [части 1](#) данной статьи влечет административную ответственность, предусмотренную [статьей 14.3](#) КоАП РФ.

При разграничении сферы применения названных статей [КоАП](#) РФ необходимо исходить из того, что если ложные, неточные или искаженные сведения, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации, некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами, находящимися в состоянии конкуренции с указанным лицом, а также иная информация, распространение которой отвечает признакам недобросовестной конкуренции, содержатся в рекламе, то применяется административная ответственность, установленная [статьей 14.3](#) КоАП РФ, а не [статьей 14.33](#) КоАП РФ.

Если информация, распространение которой отвечает признакам недобросовестной конкуренции, распространяется не только посредством рекламы, но и другим способом (например, на этикетках товара, в переписке с контрагентами по договорам), лицо подлежит привлечению к административной ответственности на основании [статьи 14.33](#) КоАП РФ.

Таким образом, если информация, которая содержит не соответствующие действительности сведения, введение потребителей в заблуждение, некорректное сравнение, распространяется исключительно в рекламе, такая информация подлежит оценке на предмет соответствия законодательству о рекламе, если указанная информация распространяется как в рекламе, так и иными способами при введении товара в оборот, такая информация подлежит оценке на предмет соответствия антимонопольному законодательству (в части недобросовестной конкуренции).

Заявитель указывает, что действия ООО «Вектор» по проведению рекламной акции вблизи гриль – бара «Шашлыкоff», содержащей некорректное сравнение: «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль – баре «Шашлыкоff», направлены на получение необоснованных преимуществ и на подрыв доверия клиентуры к конкуренту и его продукции и увод клиентов, размещены в рекламе, следовательно, такая информация подлежит оценке на предмет соответствия требованиям законодательству о рекламе.

Из заявления следует, что в период май – июнь 2016г. ООО «Вектор», осуществляющий деятельность гриль - бара «People,s» по адресу: г.Кемерово, ул.50 лет Октября, 21, проводил рекламную акцию под названием «Лучшее за те же деньги! ШАШЛЫКВПОДАРОК». Для получения в гриль - баре «People,s» бесплатный шашлык потребителю необходимо принести в гриль - бар «People,s» чек из гриль – бара «Шашлыкоff» и потратить такую же сумму в гриль - баре «People,s».

Заявитель указывает, что рекламную акцию ООО «Вектор» проводило путем раздачи листовок – флаеров промоутерами ООО «Вектор» в непосредственной близости от гриль – бара «Шашлыкоff», расположенного по адресу: г.Кемерово, ул.Демьяна Бедного, 1. Также реклама акции, проводимой ООО «Вектор», была размещена в сети интернет по адресу: https://new.vk.com/42peoples_kmr.

В результате рассмотрения заявления Кемеровским УФАС России установлено следующее.

По адресу: г.Кемерово, ул. 50 лет Октября, 21, ООО «Вектор» осуществляет деятельность гриль - бара «People,s». Из ответа ООО «Вектор», представленного в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что в период май – июнь 2016г. ООО «Вектор» была проведена акция «Шашлыквподарок» со следующими условиями: прийти в гриль - бара «People,s» с чеком любого ресторана, потратить такую же сумму и получить шашлык в подарок. Способ распространения рекламы внутри гриль - бара «People,s» и в общественных местах скопления людей.

Вместе с тем, заявителем представлен флаер, распространяемый ООО «Вектор» вблизи гриль – бара «Шашлыкоff» содержащего содержания: «PEOPLE,S megarolisbar Лучшее за те же деньги! ШАШЛЫКВПОДАРОК Условия акции: 1. Приди в People,s с чеком «Шашлыкоff». 2. Потрать такую же сумму. 3. Получи шашлык в подарок! Ул.50 лет Октября, 21 тел.: 900-127...».

В подтверждение распространения флаеров вышеуказанного содержания вблизи гриль – бара «ШашлыкоFF» заявителем была представлена видеозапись, снятая на мобильный телефон.

Распространение рекламы акции следующего содержания: «PEOPLE,S megapolisbar Лучшее за те же деньги! ШАШЛЫКВПОДАРОК Условия акции: 1. Приди в People,s с чеком «Шашлыкофф». 2. Потратить такую же сумму. 3. Получи шашлык в подарок! Ул.50 лет Октября, 21 тел.: 900-127...» зафиксировано Кемеровским УФАС России в сети интернет по адресу: https://new.vk.com/42peoples_kmr, что подтверждается актом осмотра сайта от 06.06.2016г. и представленными ООО «Кемерово-1» в адрес Кемеровского УФАС России скриншотами страниц с вышеуказанного сайта.

ООО «Кемерово-1» указывает, что действия ООО «Вектор» по проведению указанной акции являются недобросовестной конкуренцией, поскольку направлены на получение необоснованных преимуществ и могут вызвать отток клиентов у гриль – бара «ШашлыкоFF».

ООО «Кемерово-1» (основной вид деятельности – деятельность баров ОКВЭД 55.40) и ООО «Вектор» (основной вид деятельности – деятельность ресторанов и кафе ОКВЭД 55.30) являются конкурентами, осуществляющими деятельность гриль – баров на территории Кемеровской области.

Целью рекламы являются привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

При этом рекламная информация лежит в основе представлений о качестве и назначении товара, об особенностях его использования, условиях приобретения, цене товара, следовательно, особую важность приобретают достоверность рекламы, создание правильного представления об объекте рекламирования.

Согласно [ст. 5](#) ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с [пунктом 1 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе», недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

[Пунктом 4 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе» установлено, что недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В рассматриваемой рекламе содержится некорректное сравнение, сопоставление исключительности предоставляемых услуг, по отношению к услугам предоставляемым другим участником рынка (конкурентом).

В данном случае, утверждение «Лучшее за те же деньги! ШАШЛЫКВПОДАРОК», способно оказать влияние на конкуренцию.

Привлечение к своим услугам потребителей, которые полагают, что приобретение услуг выгоднее в рекламируемом учреждении, поскольку здесь более

качественные услуги, влечет создание условий, способствующих перераспределению - приобретению потребителей конкурента и является актом недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного вышеуказанная реклама содержит некорректное сравнение услуг, предоставляемых в гриль - баре «People,s», с аналогичными услугами гриль – бара «ШашлыкоFF» и является недобросовестной на основании [пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 4 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе».

Пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Пунктом 1 статьи 14.1 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем дискредитации, а именно не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Действия ООО «Вектор» по проведению рекламной акции вблизи гриль – бара «ШашлыкоFF», содержащей некорректное сравнение: «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль – баре «ШашлыкоFF», являются актом недобросовестной конкуренции, поскольку направлены на получение необоснованных преимуществ отток клиентов у гриль – бара «ШашлыкоFF», и имеют своей целью подрыв доверия клиентуры к конкуренту и его продукции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.3 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе: сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В рекламной акции под названием «Лучшее за те же деньги! ШАШЛЫКПОДАРОК» содержится некорректное сравнение, сопоставление исключительности товаров (услуг) ООО «Вектор», по отношению к другому участнику рынка (конкуренту - ООО «Кемерово-1»).

Некорректность сравнения предоставляемых услуг в гриль - баре «People,s» с услугами, реализуемыми другими продавцами (гриль – бар «ШашлыкоFF»), следует из того, что формируется общая оценка более качественных (лучших) условий оказания услуг перед конкурентами.

Использованное при проведении рекламной акции словосочетания «Лучшее за те же деньги!» предполагает, что рекламируемые таким способом услуги должны быть более востребованы со стороны потребителей с точки зрения их лучшего качества за ту же цену. Указанная реклама свидетельствует о том, что другой гриль – бар «ШашлыкоFF» предоставляет услуги более низкого качества.

Таким образом, действия ООО «Вектор» по проведению рекламной акции «Шашлыквподарок», содержащей некорректное сравнение «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль – баре «ШашлыкоFF», противоречат ФЗ «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости и могут причинить убытки другому хозяйствующему субъекту – конкуренту в виде оттока потребителей, нанести вред его деловой репутации и имеют своей целью подрыв доверия клиентуры к конкуренту и его продукции, что является недобросовестной конкуренцией и противоречит требованиям пункту 1 статьи 14.1, пункту 1 статьи 14.3 ФЗ «О защите конкуренции».

Доказательством наличия в действиях ООО «Вектор» акта недобросовестной конкуренции, выразившихся в проведении рекламной акции «Шашлыквподарок», содержащей некорректное сравнение «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль – баре «ШашлыкоFF» являются видеозапись распространения флаеров вблизи гриль – бара «ШашлыкоFF», снятая на мобильный телефон, представленная заявителем, акт осмотра сайта от 06.06.2016г. по адресу: https://new.vk.com/42peoples_kmr и представленные ООО «Кемерово-1» в адрес Кемеровского УФАС России скриншоты страниц с данного сайта.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных основании [пункта 1 части 2 статьи 5](#), [пункта 4 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Вектор» (ИНН 4205198197).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 102/Р-2016 в отношении ООО «Вектор» (ИНН 4205198197, ОГРН 1104205006432, юридический адрес: 650000, г.Кемерово, пр.Советский, 43, дата регистрации в качестве юридического лица: 16.04.2010г.) по

признакам нарушения [пункта 1 части 2 статьи 5](#), [пункта 4 части 2 статьи 5](#) ФЗ «О рекламе».

2. Назначить дело № 102/Р-2016 к рассмотрению **на 21 сентября 2016г. на 15 часов 00 минут** по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в **14 часов 50 минут в каб. 316**.

3. ООО «Вектор» необходимо представить **в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 19 сентября 2016 года** копию свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица.

Дополнительно ООО «Вектор» необходимо представить письменные пояснения по поводу проведения рекламной акции «Шашлыквподарок», содержащей некорректное сравнение «Лучшее за те же деньги!» об услугах, предоставляемых в гриль - баре «ШашлыкоFF».

В случае невозможности предоставления запрашиваемой информации необходимо указать причины.

Явка представителя ООО «Вектор» с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, **обязательна**.

Заместитель руководителя управления

Л.И. Ланцман