

РЕШЕНИЕ

по делу № 043/05/5-944/2021

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 21 февраля 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 09 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

<...>;

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

в присутствии:

- <...>;

в отсутствие:

- <...> – лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

- <...> – лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

- общества с ограниченной ответственностью «ЭППЛ РУС» – заинтересованного лица,

рассмотрев материалы дела № 043/05/5-944/2021, возбужденного в отношении <...>, <...> по признакам нарушения пункта 2, пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») по факту распространения информации: «<...> * Мы – местные эксперты Apple (имеем сертификацию) и предлагаем полный спектр услуг по обслуживанию и ремонту любой сложности всей техники Apple. * Мы готовим персональные предложения каждый день. А также обучаем пользоваться техникой Apple. Помогаем в создании, восстановлении Apple ID. Восстанавливаем утерянную информацию, перепрошиваем устройства, переносим информацию со старого на новое устройство. Клеим защитные стекла и пленки* Кроме того, мы поможем в вопросах внедрения и оптимизации продуктов Apple под ваш бизнес. Настроим умный дом и Apple CarPlay. Отремнтируем устройства Apple, комплексно почистим

их. Действует услуга Trade in и скидки до 50% на аксессуары Мы часть экосистемы «Apple». Ваш личный «Apple» тренер входит в комплектацию* appletrainer <...> <...>* <...>* <...>» в печатном издании «Человек года – 2021. Малый и средний бизнес. Связи решают. Спецвыпуск журнала «Бизнес класс» (страница 62),*

УСТАНОВИЛА:

в Кировское УФАС России поступило обращение физического лица от 25.08.2021 <...> по вопросу нарушения, по мнению заявителя, пункта 2 части 3, пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), по факту распространения информации: «<...>* Мы – местные эксперты Apple (имеем сертификацию) и предлагаем полный спектр услуг по обслуживанию и ремонту любой сложности всей техники Apple. * Мы готовим персональные предложения каждый день. А также обучаем пользоваться техникой Apple. Помогаем в создании, восстановлении Apple ID. Восстанавливаем утерянную информацию, перепрошиваем устройства, переносим информацию со старого на новое устройство. Клеим защитные стекла и пленки* Кроме того, мы поможем в вопросах внедрения и оптимизации продуктов Apple под ваш бизнес. Настроим умный дом и Apple CarPlay. Отремнтируем устройства Apple, комплексно почистим их. Действует услуга Trade in и скидки до 50% на аксессуары* Мы часть экосистемы «Apple». Ваш личный «Apple» тренер входит в комплектацию* appletrainer <...><...>* <...>» в печатном издании «Человек года – 2021. Малый и средний бизнес. Связи решают. Спецвыпуск журнала «Бизнес класс» (страница 62).

Согласно информации, представленной ООО «Бизнес Класс» письмом от 04.10.2021 <...>, распространение спорной информации осуществлялось <...>. В связи с чем определением от 08.10.2021 в отношении <...> было возбуждено дело № 043/05/5-944/2021 по признакам нарушения пункта 2 части 3, пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». К участию в рассмотрении дела привлечено общество с ограниченной ответственностью «ЭППЛ РУС» (далее – ООО «ЭППЛ РУС») в качестве заинтересованного лица. Рассмотрение дела было назначено на 25.11.2021 в 11 часов 30 минут.

Письмом от 15.11.2021 <...> <...> в материалы дела представлены документы, свидетельствующие о том, что спорная информация была распространена по заявке <...>. В связи с чем, определением от 25.11.2021 рассмотрение дела № 043/05/5-944/2021 отложено в связи с необходимостью привлечения к участию в рассмотрении дела <...> в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 19.01.2022 в 11 часов 00 минут.

Определением от 19.01.2022 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения от лиц, участвующих в деле, дополнительных документов и сведений. Рассмотрение дела назначено на 21.02.2022 в 14 часов 00 минут.

Заявитель – физическое лицо на заседание комиссии по рассмотрению дела не явился, направил представителя <...>, который поддержал доводы заявителя, изложенные в заявлении. Также представитель заявителя сообщил, что, в данном

случае, ответственность за нарушение требований пункта 2, пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет, в том числе, рекламопроизводитель.

Ответчик <...>, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, на заседание комиссии не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял. Документы и сведения, запрошенные определением от 19.01.2022 не представил. В ответ на определение от 28.10.2021 письмом от 15.11.2021 <...> <...> а материалы дела представлены документы, свидетельствующие о том, что спорная информация была распространена по заказу <...>.

Ответчик – <...>, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, на заседание комиссии по рассмотрению дела не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял. Документы и сведения, запрошенные определением от 19.01.2022 не представил. <...> в материалы дела письмом от 14.01.2022 <...> представлена письменная позиция, заключающаяся в следующем.

Рассматриваемое объявление содержит полностью достоверную информацию. Из текста объявления следует, что имеет место «точка» по обслуживанию и ремонту техники «Apple» - «Apple Trainer», руководителем которой является <...>. В объявлении указана ссылка на контакты, в том числе, ссылка на страницу «ВКонтакте», где указано, что «Apple Trainer» не является официальным сервисом и не имеет никакого отношения к компании «Apple». <...> было пройдено официальное обучение, как специалиста в системе «Apple» и регулярно осуществляется повышение квалификации. Данная служба представляет собой «платформу» для самостоятельного обучения и предназначена для лиц, занимающихся продажей, технической поддержкой продукции «Apple», также данная служба используется для организации мероприятий, для целей управления учебными мероприятиями. Факт нарушения требований пункта 2 части 3, пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» <...> не признал.

Заинтересованное лицо – ООО «ЭППЛ РУС», уведомленное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, на заседание комиссии представителя не направило. Документы и сведения, запрошенные определением от 19.01.2022 ООО «ЭППЛ РУС» представлены в полном объеме.

Изучив имеющиеся в материалах дела № 043/05/5-944/2021 документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

Информация: «<...>* Мы – местные эксперты Apple (имеем сертификацию) и предлагаем полный спектр услуг по обслуживанию и ремонту любой сложности всей техники Apple. * Мы готовим персональные предложения каждый день. А также обучаем пользоваться техникой Apple. Помогаем в создании, восстановлении Apple ID. Восстанавливаем утерянную информацию, перепрошиваем устройства, переносим информацию со старого на новое устройство. Клеим защитные стекла и пленки* Кроме того, мы поможем в вопросах внедрения и оптимизации продуктов Apple под ваш бизнес. Настроим умный дом и Apple CarPlay. Отремнтируем устройства Apple, комплексно почистим их. Действует услуга Trade in и скидки до 50% на аксессуары* Мы часть экосистемы «Apple». Ваш личный «Apple» тренер входит в комплектацию * appletrainer <...> <...>* <...>» обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространяется в печатном издании «Человек года – 2021. Малый и средний бизнес. Связи решают. Спецвыпуск журнала «Бизнес класс»;

- доступна неопределенному кругу лиц, поскольку распространяется с помощью печатного издания;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, которым является служба технической поддержки «Apple» в Кирове и оказываемые ей услуги по обслуживанию и ремонту любой сложности техники «Apple».

Таким образом, Комиссией установлено, что вышеуказанная информация является рекламой в соответствии с положениями пункта 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Спорная реклама содержит сведения о наличии в городе Кирове службы технической поддержки Apple, руководителем которой является <...>. Кроме того, спорная реклама содержит фразы: «Мы местные эксперты Apple»; «Мы часть экосистемы Apple».

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что <...> пройдено обучение на платформе Apple «SEED».

Согласно информации, представленной ООО «ЭППЛ РУС» в письме от 14.02.2022 <...>, платформа «SEED» представляет собой информационный ресурс, который содержит различные демонстрационные и обучающие материалы в отношении продукции Apple. Указанная платформа используется для подготовки консультантов и менеджеров, работающих в системе продаж продуктов «Apple».

В письмах от 26.11.2021 <...>, от 14.02.2022 <...> ООО «ЭППЛ РУС» сообщило, что ООО «ЭППЛ РУС» не имеет собственной службы технической поддержки на территории г. Кирова и Кировской области. Кроме того, факт прохождения

соответствующего обучения на платформе «SEED» не является подтверждением статуса «специалиста» или «эксперта» относительно сервисных процедур в системе «Apple», а подтверждает прохождение соответствующего обучения, необходимого для работы в системе продаж продукции «Apple», сотрудником компании, являющейся авторизованным дилером «Apple». Прохождение лицом соответствующего обучения на платформе «SEED» само по себе не может быть основанием для причисления такого лица к службе технической поддержки.

Таким образом спорная реклама нарушает требования пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 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.

Кировским УФАС России установлено, что рекламируемая точка по ремонту техники «Apple» не является официальным сервисом «Apple» и к самой компании «Apple» не имеет отношения, а занимается ремонтом и сервисным обслуживанием техники «Apple». Данный вывод подтверждается сведениями, содержащимися в акте осмотра сайта от 30.09.2021, и пояснениями <...>, направленными в адрес Кировского УФАС России письмом от 14.01.2022 <...>.

Отсутствие в спорной рекламе сведений о том, что рекламируемая организация не имеет отношения к компании «Apple», искажает смысл информации, поскольку потребителем данная реклама воспринимается как реклама услуг, оказываемых непосредственно «Apple».

Довод <...> о том, что в спорном рекламном объявлении вся информация доведена до потребителя является необоснованным, поскольку частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» прямо предусмотрено наличие, непосредственно в спорной рекламе, всех существенных условий, необходимых для полного восприятия рекламы. В спорной рекламе содержится ссылка на страницу «ВКонтакте», на которой размещена информация о рекламируемой организации, однако, доступ к информации, размещенной в социальной сети «ВКонтакте» предоставлен не всем пользователям, а только зарегистрированным в вышеуказанной социальной сети, что подтверждается информацией, содержащейся в акте фиксации рекламы от 21.01.2022.

Таким образом, спорная реклама нарушает требования части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Спорная реклама содержит фразу: *«Мы готовим персональные предложения*

каждый день».

Определением от 19.01.2022 у <...> запрашивались копии документов, подтверждающих достоверность информации: «Мы готовим персональные предложения каждый день». Однако запрошенная информация <...> в Кировское УФАС России не представлена.

Таким образом, спорная реклама содержит нарушение пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 2, пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Между <...> (Исполнитель) и <...> (Заказчик) заключен договор от 31.05.2021 <...>, предметом которого является оказание Исполнителем по заданию Заказчика работ и (или) услуг по производству и размещению рекламных и (или) информационных материалов в журнале «Бизнес Класс», распространяемом на территории Кировской области.

<...> в адрес <...> направлена заявка на производство и размещение в июле 2021 г. рекламных и (или) информационных материалов в специальном выпуске журнала «Бизнес Класс. Связи решают».

Сторонами согласован макет рекламной информации, о чем свидетельствует скриншот переписки, представленный <...> в материалы дела письмом от 15.11.2021 <...>.

Факт исполнения договора от 31.05.2021 <...> подтверждается счетом <...>, приходным кассовым ордером <...>, актом выполненных работ <...>.

Таким образом, Комиссией установлено, что рекламодателем спорной рекламы является <...>, который несет ответственность за нарушение требований пункта 2, пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 6 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

На основании анализа договора от 31.05.2021 № 84-Б, заключенного между <...>. (Исполнитель) и <...>, а также заявки на производство и размещение рекламных и (или) информационных материалов, направленной <...> в адрес <...> установлено, что рекламопроизводителем спорной рекламы является <...>.

В соответствии с частью 8 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Таким образом, для установления в действиях рекламопроизводителя факта нарушения пункта 20, пункта 2 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» антимонопольному органу необходимо установить, что нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по его вине.

Определением от 19.01.2022 у <...> запрашивались документы и сведения, необходимые для полного и всестороннего рассмотрения дела, в том числе, копия устава редакции рекламно-информационного издания журнал «Бизнес Класс Киров», копии документов, направленных <...> в адрес <...> в подтверждение достоверности сведений, содержащихся в спорной рекламной информации, размещенной на 62 странице печатного издания «Человек года – 2021. Малый и средний бизнес. Связи решают. Спецвыпуск журнала «Бизнес класс», информация о лице, разработавшем текст рекламной статьи (с приложением подтверждающих документов), письменные пояснения по признакам нарушения пункта 2, пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Срок для предоставления документов и сведений, запрошенных определением от 19.01.2022, был установлен до 14.02.2022. Вместе с тем, запрошенные документы и сведения <...>, на дату принятия решения по делу № 043/05/5-944/2021, Кировское УФАС России не представлены, в связи с чем, письмом от 24.02.2022 <...> в адрес <...> направлено уведомление о составление протокола по факту непредставления в антимонопольный орган документов и сведений, предусмотренных законодательством Российской Федерации о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу, что имеющиеся в материалах дела документы и сведения, не могут однозначно свидетельствовать о том, что нарушение пункта 2 части 3, пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» произошло по вине рекламопроизводителя (<...>), в связи с чем производство по делу № 043/05/5-944/2021 в отношении индивидуального предпринимателя <...> подлежит прекращению.

Порядок выдачи антимонопольным органом предписаний о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлен Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила).

Согласно пункту 49 Правил при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку на момент вынесения решения в материалах дела не имеется документальных подтверждений прекращения распространения в вышеуказанном печатном издании ненадлежащей рекламы, Комиссия решила выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении <...>.

Руководствуясь ст. 3, 5, 33 и 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 – 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «<...> * Мы – местные эксперты Apple (имеем сертификацию) и предлагаем полный спектр услуг по обслуживанию и ремонту любой сложности всей техники Apple. * Мы готовим персональные предложения каждый день. А также обучаем пользоваться техникой Apple. Помогаем в создании, восстановлении Apple ID. Восстанавливаем утерянную информацию, перепрошиваем устройства, переносим информацию со старого на новое устройство. Клеим защитные стекла и пленки* Кроме того, мы поможем в вопросах внедрения и оптимизации продуктов Apple под ваш бизнес. Настроим умный дом и Apple CarPlay. Отремнтируем устройства Apple, комплексно почистим их. Действует услуга Trade in и скидки до 50% на аксессуары* Мы часть экосистемы «Apple». Ваш личный «Apple» тренер входит в комплектацию* appletrainer <...> <...> * <...> * <...>», распространенную в печатном издании «Человек года – 2021. Малый и средний бизнес. Связи решают. Спецвыпуск журнала «Бизнес класс» (страница 62), поскольку она противоречит требованиям пункта 2 части 3, пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».

2. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении <...>.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном

ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в суд общей юрисдикции в порядке, предусмотренном ст. 219 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации.