

РЕШЕНИЕ

14 января 2015 года

г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: – руководитель управления;
Члены Комиссии: – ведущий эксперт управления;
..... – начальник отдела контроля
рекламы и финансовых рынков,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ОАО "Мобильные ТелеСистемы" (дов. б/н от 05.06.2014),

рассмотрев дело № 58-14р, возбужденное по заявлению (вх. № 2884 от 21.05.2014) о размещении ОАО "Мобильные ТелеСистемы" (ИНН 7740000076, г. Москва, ул. Марксистская, д. 4, далее - ОАО "МТС") в помещении торгового комплекса "Оранжевый" (г. Саратов, пл. им. Орджоникидзе, д. 1) рекламы услуг, содержащей следующую информацию: "Самый быстрый интернет ОН Подключи здесь и сейчас. МТС интернет лидер страны", содержащей признаки нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона "О рекламе",

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступило заявление (вх. № 2884 от 21.05.2014) (далее также – Заявитель) о нарушении ОАО "МТС" законодательства о рекламе, выразившемся в распространении в помещении торгового комплекса "Оранжевый" (г. Саратов, пл. им. Орджоникидзе, д. 1) рекламы следующего содержания: "Самый быстрый интернет ОН Подключи здесь и сейчас. МТС интернет лидер страны". При этом реклама содержит примечание, выполненное шрифтом значительно меньшего размера, чем шрифт основного текста: «МТС салон связи Самый быстрый Интернет ОН подключи здесь и сейчас МТС Интернет лидер страны По мнению пользователей мобильной связи, МТС – лидер в категории «Мобильный интернет» и оператор, предоставляющий самую высокую скорость мобильного интернета на территории РФ (исследования ЗАО «Аналитика «Имидж операторов мобильной связи в регионах РФ», ноябрь 2013г.) Подробнее на www.mts.ru».

По мнению Заявителя, данная реклама содержит недостоверную и неподтвержденную информацию о преимуществах ОАО "МТС" перед другими провайдерами, вводит потребителей рекламы в заблуждение и является

ненадлежащей согласно п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона "О рекламе".

Заявитель на рассмотрение дела не явился, о месте и времени рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом.

Изучив представленные документы, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Факт размещения рассматриваемой рекламы ОАО "МТС" в помещении торгового комплекса "Оранжевый" по адресу (г. Саратов, пл. им. Орджоникидзе, д. 1) подтверждается прилагаемой к заявлению (вх. № 2884 от 21.05.2014) фотографией, а также актом проверки № 1 от 14.01.2015 Саратовского УФАС России.

По имеющейся информации данная реклама ОАО "МТС" распространялась также на территории других субъектов РФ. В порядке п. 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) Федеральная антимонопольная служба письмом (вх. № 241 от 30.07.2014) наделила Саратовское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ОАО "МТС" по факту распространения на территории Российской Федерации рекламы следующего содержания: "Самый быстрый интернет ОН Подключи здесь и сейчас. МТС интернет лидер страны".

В связи с изложенным 14.10.2014 Саратовским УФАС России в отношении ОАО "МТС" было возбуждено дело № 58-14р по признакам нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона "О рекламе".

Наличие признаков нарушения в рассматриваемой рекламе ОАО "МТС" не признает. Из письменных объяснений ОАО "МТС" (вх. № 4597 от 18.07.2014) следует, что в помещении торгового комплекса "Оранжевый" (г. Саратов, пл. им. Орджоникидзе, д. 1) располагается ЗАО "Русская Телефонная Компания", являющееся коммерческим представителем ОАО "МТС". ОАО "МТС" не является рекламодателем, рекламораспространителем и рекламопроизводителем спорной рекламы, сведениями о них не располагает.

Вместе с тем ОАО "МТС" указывает, что достоверность рекламной фразы "Самый быстрый интернет" подтверждается результатами исследования "Имидж операторов мобильной связи в регионах РФ", проведенного в ноябре 2013 года ЗАО "Аналитика". В материалы дела представлена копия письма ЗАО "Аналитика" (исх. № 72013-1 от 07.11.2013).

Комиссией установлено, что между ОАО "МТС" и его коммерческим представителем – ЗАО "Русская Телефонная Компания" заключен договор № 1013523 от 01.09.2010. Согласно п. 2.1 данного договора коммерческий представитель обязуется от имени и по поручению ОАО "МТС" совершать действия по поиску потенциальных абонентов, их справочно-информационному обслуживанию, оказанию абонентам сервисных услуг, а также юридические действия по заключению абонентских договоров и внесению изменений и дополнений в действующие абонентские договоры на территории РФ.

Согласно п. 3.2. договора № 1013523 от 01.09.2010 ЗАО "Русская Телефонная Компания" вправе проводить рекламные компании, связанные с предметом договора, **предварительно согласовав с ОАО "МТС" их условия** (содержание и креативную рамку), в том числе посредством электронной связи.

Как следует из письменных пояснений представителя ОАО "МТС" по доверенности, поступивших 14.01.2015 в адрес Саратовского УФАС России, макет рекламы, содержащей информацию: "Самый быстрый интернет ON Подключи здесь и сейчас. МТС интернет лидер страны", был согласован ОАО "МТС" и направлен в январе 2014 года в ЗАО "Русская Телефонная Компания" для размещения в здании торгового комплекса "Оранжевый" по адресу: г. Саратов, пл. им. Орджоникидзе, д. 1.

Согласно ст. 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.

Объектом рекламирования в данном случае являются услуги доступа к сети Интернет, оказываемые ОАО "МТС", реклама направлена на продвижение на рынке услуг доступа к сети Интернет, оказываемых ОАО "МТС". Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы, является ОАО "МТС".

В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона "О рекламе" 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.

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 соответствии с п. 29 Постановления Пленума № 58 от 08.10.2012 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" 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, 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.

Понятие "лидер" произошло от английского слова "leader" – ведущий, первый, идущий впереди - это субъект в какой-либо группе, пользующийся большим, признанным авторитетом и обладающий влиянием, которое проявляется как

управляющие действия.

Буквальное толкование рекламной фразы "МТС интернет лидер страны" означает, что ОАО "МТС", предоставляющее услугу "Мобильный интернет", является ведущим, первым по качеству, скорости и иным характеристикам вышеуказанной услуги среди остальных субъектов на рынке предоставления "Мобильного интернета" на всей территории Российской Федерации.

Из представленного ОАО "МТС" в материалы дела копии письма ЗАО "Аналитика" (исх. № 72013-1 от 07.11.2013) следует, что в ноябре 2013 года ЗАО "Аналитика" провело опрос пользователей мобильной связи в 20 регионах Российской Федерации. Согласно опросу, ОАО "МТС" воспринимался как лидер в категории мобильный интернет 26 % опрошенных (Мегафон – 19 %, Билайн – 16 %). Как оператор, предоставляющий самую высокую скорость мобильного интернета, ОАО "МТС" воспринимался 23 % опрошенных (Мегафон – 21 %, Билайн – 12 %).

При этом, как указано в письме, размер выборки составил 3 000 интервью (т.е. 150 интервью на регион). Согласно данным официального сайта Федеральной службы государственной статистики (www.gks.ru), численность населения Российской Федерации составляла 143,2 миллиона человек. Таким образом, доля опрошенных составила 0,00002 % от общей численности населения Российской Федерации.

Комиссия отмечает, что в Саратовской области, на территории которой также распространялась спорная реклама, опрос не проводился. При этом, учитывая, что из 81 субъектов Российской Федерации было опрошено всего 20 субъектов, то доля субъектов, в которых был проведен опрос, составляет лишь 24 % от общего числа субъектов Российской Федерации.

Таким образом, по мнению Комиссии, утверждения, содержащиеся в спорной рекламе о том, что ОАО "МТС" предлагает самый быстрый интернет и является интернет лидером страны, не основан на объективном анализе результатов проведенного ЗАО "Аналитика" опроса пользователей мобильной связи.

Других доказательств, подтверждающих указанные утверждения, ОАО "МТС" представлено не было.

14.01.2015 в адрес Саратовского УФАС России поступили пояснения представителя ОАО "МТС" по доверенности, из которых следует, что Удмуртским УФАС России по факту распространения по адресу: г. Воткинск, ул. Кирова, 7 аналогичной рекламы ОАО "МТС" было вынесено решение № Сю04-03/2014-122Р от 26.09.2014. Данным решением реклама была признана нарушающей п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона "О рекламе", в связи с чем было выдано предписание о прекращении распространения указанной рекламы по адресу: г. Воткинск, ул. Кирова, 7. Также Удмуртским УФАС России в связи с установлением факта нарушения законодательства РФ о рекламе в отношении ОАО "МТС" возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ. При этом, представитель ОАО "МТС" указывает, что ОАО "МТС", распространяя рекламу на территории различных субъектов РФ, является единым юридическим лицом и несет ответственность за ненадлежащую рекламу как одно лицо.

В связи с этим ОАО "МТС", ссылаясь на наличие решения № Сю04-03/2014-122Р от 26.09.2014 Удмуртского УФАС России и на ч. 5 ст. 4.1 КоАП РФ просит Саратовское

УФАС России производство по делу № 58-14р прекратить.

Комиссия, рассмотрев указанные доводы ОАО "МТС", считает, что основания для прекращения производства по делу № 58-14р отсутствуют. Решение № Сю04-03/2014-122Р от 26.09.2014 и предписание Удмуртского УФАС России вынесены по факту распространения рекламы ОАО "МТС" на территории г. Воткинска и к распространению рекламы на территории Саратовской области отношения не имеют.

Саратовское УФАС России, с учетом полномочий, переданных письмом ФАС России (вх. № 241 от 30.07.2014), рассматривает дело № 58-14р по факту распространения рекламы ОАО "МТС" на территории Российской Федерации в целом. При этом вопрос привлечения ОАО "МТС" к административной ответственности в рамках дела № 58-14р Комиссией не рассматривается.

Таким образом, ОАО "МТС", разместив в помещении торгового комплекса "Оранжевый" (г. Саратов, пл. им. Орджоникидзе, д. 1) рекламу, содержащую информацию: "Самый быстрый интернет ОН Подключи здесь и сейчас. МТС интернет лидер страны", допустило Федеральное закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе".

В силу ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе" ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 5 данного закона несет рекламоатель.

Вместе с тем, учитывая возбуждение Удмуртским УФАС России дела об административном правонарушении № Сю04-04/2014-88АР по факту размещения рассматриваемой рекламы ОАО "МТС", в соответствии с ч. 5 ст. 4.1 КоАП РФ Комиссия считает, что основания для передачи материалов дела должностному лицу Саратовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ отсутствуют.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, часть 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе" и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, содержащую информацию: "Самый быстрый интернет ОН Подключи здесь и сейчас. МТС интернет лидер страны", поскольку в ней нарушены требования п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе".

2. Выдать ОАО "МТС" (ИНН 7740000076, г. Москва, ул. Марксисткая, д. 4) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Материалы дела для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, должностному лицу Саратовского УФАС России не передавать.

Решение изготовлено в полном объеме "28" января 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

.....

Председатель Комиссии:

.....

Члены Комиссии:

.....