Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии - руководитель Управления,

члены Комиссии: – заместитель руководителя Управления – начальник отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, . – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, - старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг,

рассмотрев 16 января 2017 года дело № 723/19-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по заявлению гр. К. от 17.11.2016г. (вх.№5411 от 18.11.2016), в котором сообщается о факте распространения рекламы «лучшие памятники делают здесь», сопровождаемой фотообразцами четырех памятников и стрелкой-указателем, с использованием выносного штендера, установленного в непосредственной близости от входа в магазин «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34), с признаками нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - Индивидуального предпринимателя К. (ИНН; ОГРНИП; адрес (место регистрации):),

УСТАНОВИЛА:

Гр. К., привлеченная к участию в рассмотрении дела № 723/19-Р в качестве заявителя, надлежащим образом уведомлена о времени и месте рассмотрения настоящего дела, однако на заседание Комиссии Мордовского УФАС России гр. К. не явилась и от неё не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки по уважительным причинам.

Руководствуясь пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Мордовского УФАС России рассматривает настоящее дело в отсутствие заявителя – гр. К.

В Мордовское УФАС России поступило заявление гр. К. от 17.11.2016г. (вх. №5411 от 18.11.2016), в котором сообщается о факте размещения на выносном штендере, установленном в непосредственной близости от входа в магазин «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34), рекламы «лучшие памятники делают здесь», тогда как, по мнению заявителя, есть продавцы, которые реализуют памятники лучше, чем в указанном магазине. К такому заявлению приложена фотография рекламного штендера.

Поступившие сведения стали поводом для проведения специалистами Мордовского УФАС России осмотра придомовой территории (г.Саранск, ул.Титова, 34), в результате которого было подтверждено распространение заявленной рекламы (акт осмотра от 09.12.2016г.).

По факту распространения заявленной рекламы вынесено определение

Мордовского УФАС России от 19.12.2016 № 1319 о возбуждении дела № 723/19-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В рамках возбужденного дела Индивидуальный предприниматель К., привлеченный к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, предоставил письменные объяснения б/н, б/д (вх.№94 от 12.01.2017) с приложением к ним копии договора К Аренды нежилого помещения от Кг., свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя серия К, свидетельства о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации серия <...> уведомления территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Республике Мордовия от 11.12.2012 № 1984.

Вместе с тем, к материалам дела приобщены копия протокола заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России от 15.12.2016г., а также распечатка сведений об индивидуальном предпринимателе – К (по состоянию на 09.12.2016), размещенных на официальном сайте Федеральной налоговой службы egrul.nalog.ru.

Индивидуальный предприниматель К. на заседании Комиссии поддержал предоставленные им письменные объяснения б/н, б/д (вх.№94 от 12.01.2017), а также устно пояснил, что использовал в рекламе слово «лучшие», не задумываясь и исходя из положительных отзывов клиентов о качестве реализуемых памятников, умысла нарушить Закон не было, штендер с такой рекламой с марта 2016 года выставляется у входа в торговое помещение в рабочее время, если нет ветреной погоды.

Исследовав документы и материалы в их совокупности, Комиссия пришла к следующим выводам.

На выносном штендере, который выставляется с марта 2016 года по настоящее время в часы работы магазина «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34), демонстрируется текстовая информация *«лучшие памятники делают здесь», сопровождаемая фотообразцами четырех памятников и стрелкой-указателем*.

Распространяемая с использованием выносного штендера информация обращает внимание неопределенного круга лиц к конкретному товару – надгробным памятникам и их продавцу, формирует и поддерживает к ним интерес, способствует их продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной

деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования рассматриваемой рекламы являются памятники, реализуемые в магазине «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34).

Помещение магазина «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34), в котором осуществляется торговая деятельность по реализации надгробных памятников, используется Индивидуальным предпринимателем К., что подтверждается договором К Аренды нежилого помещения от К., заключенным между ИП Л и ИП К., и для привлечения внимания к которому используется выносной штендер с рассматриваемой рекламой.

К зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя за основным государственным регистрационным номером индивидуального предпринимателя, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выданным Инспекцией МНС России по Ленинскому району г.Саранска Республики Мордовия, серия.

Согласно сведениям об индивидуальном предпринимателе – К. (по состоянию на 09.12.2016), размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы egrul.nalog.ru, основным видом деятельности названного ИП является резка, обработка и отделка камня для памятников (ОКВЭД 23.70.2), дополнительными видами деятельности – торговля розничная сувенирами, изделиями народных художественных промыслов (ОКВЭД 47.78.3), торговля розничная предметами культового и религиозного назначения, похоронными принадлежностями в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.4), деятельность автомобильного грузового транспорта и услуги по перевозкам (ОКВЭД 49.4), деятельность в области фотографии (ОКВЭД 74.20), организация похорон и предоставление связанных с ними услуг (ОКВЭД 96.03).

Следовательно, реклама с предложением лучших памятников распространена в предпринимательских интересах ИП К., выступившего рекламодателем и рекламораспространителем такой рекламы.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Использованное в рассматриваемой рекламе выражение *«лучшие памятники делают здесь»* указывает на то, что изготавливаемые и в последующем

реализуемые в магазине «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34) памятники обладают превосходством перед находящимися в обороте памятниками других продавцов, чем формируется мнение потребителей о преимуществе рекламируемых памятников.

Такая реклама была предметом рассмотрения на Экспертном совете по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России (протокол заседания от 15.12.2016г.), по результатам которого эксперты единогласно выразили мнение, что рекламное утверждение «лучшие памятники делают здесь» указывает на преимущество предлагаемых товаров и из-за отсутствия объективного критерия сопоставления носит признаки недостоверности.

Как установлено выше, ИП К. использует в рекламе термин в превосходной степени «лучшие», исходя из своего личного представления о реализуемом товаре, то есть руководствуется субъективным мнением, не имея при этом объективного подтверждения такого превосходства перед находящимися в обороте памятниками других продавцов, что может негативно повлиять на выбор товаров того или иного производителя или продавца товара.

Следовательно, рекламное утверждение о том, что у продавца – ИП К. «лучшие памятники», для оценки которого отсутствует объективное подтверждение, не соответствует действительности.

В пункте 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено следующее.

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 связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производится с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

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

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

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 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.

Таким образом, реклама *«лучшие памятники делают здесь», сопровождаемая фотообразцами четырех памятников и стрелкой-указателем*, распространяемая с марта 2016 года по настоящее время с использованием выносного штендера, устанавливаемого в часы работы магазина «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34), с недостоверными сведениями о преимуществе предлагаемых памятников в качестве лучших, нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что *рекламодатель* несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 настоящего Федерального закона.

Материалами дела установлено, что распространение ненадлежащей рекламы опосредовано и выражено в действиях рекламодателя - Индивидуального предпринимателя К. (ИНН; ОГРНИП), одновременно выступающего в качестве рекламораспространителя, которому надлежит выдавать предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства, поскольку в материалы дела не предоставлены доказательства устранения допущенного нарушения.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 1 части 3 статьи 5, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «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 «лучшие памятники делают здесь», сопровождаемую фотообразцами четырех памятников и стрелкой-указателем*, распространяемую с марта 2016 года по настоящее время с использованием выносного штендера, устанавливаемого в часы работы магазина «Мемориальная компания» ритуальные услуги» (г.Саранск, ул.Титова, 34), с недостоверными

сведениями о преимуществе предлагаемых памятников в качестве лучших, чем нарушаются требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать рекламодателю и рекламораспространителю – Индивидуальному предпринимателю К (ИНН; ОГРНИП; адрес (место регистрации):) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 18 января 2017 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: