

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 055/05/5-1247/2021 и назначении дела к рассмотрению

21 декабря 2021 года
город Омск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <...> – заместитель руководителя Омского УФАС России, рассмотрев материалы, свидетельствующие о признаках нарушения индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) требований пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Омским УФАС России выявлен факт распространения на странице № 23 в выпуске № 37 (25 444) от 22.09.2021 газеты «Омская правда» (свидетельство о регистрации ПИ № ТУ55-00097 от 25 февраля 2009 года) рекламы следующего содержания: «САЙДИНГ всех видов КРОВЛЯ МЕТАЛЛОЧЕРЕПИЦА по цене проф. листа УТЕПЛЕНИЕ В ПОДАРОК ПРИСТРОЙКИ дверь и окно в подарок* скидка до 50 %* АИСТ строительная компания ·РАССРОЧКА БЕЗ %* ·ГАРАНТИЯ 5 ЛЕТ ·замер и расчет бесплатно ВСЕ ВИДЫ СТРОИТЕЛЬСТВА ОКНА ПВХ под ключ ЗАБОРЫ калитка в подарок!* БАНИ по лучшим ценам* *Подробности по телефону ИП <...> Реклама наш сайт aist-55.ru 8-950-216-44-16, (3812)59-36-69».

Исходя из определения, данного в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», **реклама** - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **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.

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

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – строительной компании «АИСТ», оказываемым ей услугам и реализуемым товарам.

Одновременно реклама содержит утверждение «БАНИ по лучшим ценам».

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

Согласно пункту 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.**

В пункте 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» отмечено, что 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 производиться **с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.**

Данное объективное подтверждение может быть установлено победой в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом и т.д. 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.

В вышеуказанной рекламе использовано утверждение «*БАНИ по лучшим ценам*», которое должно приводиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Вместе с тем, реклама, в нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не сопровождалась таким подтверждением.

Более того, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В рассматриваемой рекламе содержится некорректное сравнение - сопоставление исключительности цен по отношению к другим участникам рынка (конкурентам).

Некорректность сравнения цен с ценами на аналогичные товары (услуги), реализуемые другими продавцами, следует из того, что формируется общая оценка более выгодных условий оказания услуг перед конкурентами.

Использованное словосочетание «*по лучшим ценам*» предполагает, что рекламируемые таким способом товары (бани) должны быть востребованы со стороны потребителей с точки зрения их низкой цены. Указанная реклама свидетельствует о том, что ни один другой участник рынка не имеет таких цен на рекламируемые товары.

Таким образом, в указанной рекламе усматриваются признаки нарушения требований пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На запрос Омского УФАС России бюджетным учреждением Омской области «Омская правда» была представлена информация, согласно которой вышеуказанная реклама размещена по заказу индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>) на основании договора на оказание услуг № 2020/12/07 от 07.12.2020.

По информации ИП <...>, заказчиком рассматриваемой рекламы является ИП <...> на основании договора от 15.01.2021 б/н.

ИП <...> на запрос Омского УФАС России пояснила следующее: «...так как я регулярно делаю анализ рынка рекламы и сравниваю цены конкурентов, то понимаю, что могу предложить баню по наилучшим ценам среди схожих компаний. Так же я являюсь официальным дилером компании «Металл Профиль», и их цены на строительные материалы (сайдинг, проф. лист,

металлочерепица и прочее) дешевле (лучше, выгоднее) всех представленных на Омском рынке аналогичных компаний и заводов-изготовителей.

Указанное нарушение законодательства допущено мной неумышленно. Я заключила договор об оказании услуг с ИП <...>, мы обговорили с ней макет, его содержание и возможность размещения в газете. Ни ИП <...>, ни сотрудники газеты «Омская правда», которые запускают макеты рекламы в печать, не сообщили мне (не увидели), что в моем макете есть какие-либо недочеты ли несоответствие с законодательством. Следовательно, я не знала, что нарушаю закон о рекламе формулировкой «по лучшим ценам». Я являюсь молодым предпринимателем, в некоторых вопросах еще не опытным, у меня нет штата юристов, специалистов по рекламе и прочего. В будущем будет усилен контроль за соблюдением законодательства о рекламе. Данный макет больше не будет выходить в печать».

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

Исходя из определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является рекламодателем.

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2 и пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 2, 13, 24,25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 055/05/5-1247/2021 по признакам нарушения пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать лицом, участвующим в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>.

3. Назначить дело № 055/05/5-1247/2021 к рассмотрению на **19 января 2022 года в 15:00 часов** по адресу: 644010, г. Омск, пр. Карла Маркса, 12 А, к. 102.

4. ИП <...> в срок до **14 января 2022 года** представить в адрес Управления письменный отзыв на настоящее определение (при необходимости).

В связи с эпидемиологической обстановкой рассмотрение дела осуществляется дистанционно.

Ссылки на предоставление возможности участия в рассмотрении дела об административном правонарушении путем видеоконференцсвязи (далее – ВКС): <https://fas3.tconf.rt.ru/c/7825636716>.

С инструкцией для участников ВКС можно ознакомиться по ссылке: https://fas.gov.ru/in_ca.pdf.

В случае очного участия при рассмотрении дела просьба соблюдать ограничения, предусмотренные Омским УФАС России: <https://omsk.fas.gov.ru/news/22125>.

Председатель Комиссии <...>