Исх. №АЯ-08/17023 от 25.12.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <…> – (должностное лицо)

<…> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/5-1663/2020 в отношении Частного учреждения дополнительного профессионального образования «Профсфера» (далее – ЧУ ДПО «Профсфера») (<…>) по факту распространения рекламы курсов обучения флористики в Казани в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» следующего содержания: «Курсы флористики в Казани. Лучшие цены. prof-sfera.ru. Флорист-100% практика. Выдача сертификата. Звоните и записывайтесь. Ждем вас!...», что имеет признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствии:

– ЧУ ДПО «Профсфера» (не явилось, извещено надлежащим образом).

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения государственного надзора Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан были установлены признаки правонарушения по факту распространения рекламы курсов обучения флористики в Казани в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» следующего содержания: «Курсы флористики в Казани. Лучшие цены. prof-sfera.ru. Флорист-100% практика. Выдача сертификата. Звоните и записывайтесь. Ждем вас!...», содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

По данному факту сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан произведен акт осмотра информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (Акт осмотра от 20 августа 2020 г.).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о рекламе, под рекламой понимается 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.

Информация со сведениями: «Курсы флористики в Казани. Лучшие цены. prof-sfera.ru. Флорист-100% практика. Выдача сертификата. Звоните и записывайтесь. Ждем вас!...» в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам ЧУ ДПО «Профсфера».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 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 соответствии с п. 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Закона о рекламе при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся.

Суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 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 соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона о рекламе, при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

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.

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).

Учитывая правовой смысл и содержание приведенных понятий рекламы и объекта рекламирования, 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, а также об изготовителе (продавце) такого товара, то есть объекту рекламирования в целом.

Информация, распространенная в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержит рекламу курсов обучения флористики в Казани, которая имеет признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, в части содержания некорректного сравнения собственных услуг ЧУ ДПО «Профсфера» с аналогичными услугами иных хозяйствующих субъектов и (или) индивидуальных предпринимателей путем использования обозначения «лучшая», без указания конкретных характеристик и

(или) параметров сравнения, имеющих объективное тому подтверждение.

Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально.

В рекламе курсов обучения флористики в Казани в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» следующего содержания: «Курсы флористики в Казани. Лучшие цены. prof-sfera.ru. Флорист-100% практика. Выдача сертификата. Звоните и записывайтесь. Ждем вас!...» с использованием сравнительной характеристики "лучшая" не указан критерий, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

При этом, статьей 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что актом недобросовестной конкуренции признается сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов, в том числе «лучший», "первый", "номер один", «самый», «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.

Исходя из анализа текста «Курсы флористики в Казани. Лучшие цены. prof-sfera.ru. Флорист-100% практика. Выдача сертификата. Звоните и записывайтесь. Ждем вас!...», размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», следует, что сравнение проводится с аналогичными услугами, которые оказывают иные участники товарного рынка.

В данном случае отсутствуют параметры по которым можно было объективно проверить достоверность указанного сравнения, а именно определить на основании какого критерия у ЧУ ДПО «Профсфера» лучшие цены курсов по флористике.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

С учетом изложенного, реклама с текстом следующего содержания: «Курсы флористики в Казани. Лучшие цены. prof-sfera.ru. Флорист-100% практика. Выдача сертификата. Звоните и записывайтесь. Ждем вас!...» имеет признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Объектом рекламирования являются курсы по обучению флористике.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 данного закона предусмотрена на рекламодателя.

В ходе дальнейшего анализа вышеуказанной рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» было установлено, что рекламодателем является ЧУ ДПО «Профсфера» (<…>).

Пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в качестве лица, предоставляющего услугу по обучению флористике указано ЧУ ДПО «Профсфера» (<…>).

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 11.09.2020 №<…> ЧУ ДПО «Профсфера», основным видом деятельности является 85.23 подготовка кадров высшей квалификации, дополнительными видами деятельности в том числе являются 62.09 деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий, прочая, 85.42 образование профессиональное дополнительное, 85.42.9 деятельность по дополнительному профессиональному образованию прочая, не включенная в другие группировки в что соответствует услугам, представленным в рекламе с текстом: «Курсы флористики в Казани. Лучшие цены. prof-sfera.ru. Флорист-100% практика. Выдача сертификата. Звоните и записывайтесь. Ждем вас!...».

В соответствии с частью 4 статьи 38 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.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу с текстом: «Курсы флористики в Казани. Лучшие цены. prof-sfera.ru. Флорист-100% практика. Выдача сертификата. Звоните и записывайтесь. Ждем вас!...», распространенную в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не соответствующей требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Рекламодателем признать ЧУ ДПО «Профсфера» (<…>).

Предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе ЧУ ДПО «Профсфера» не выдавать, в связи с удалением рекламы с текстом: «Курсы флористики в Казани. Лучшие цены. prof-sfera.ru. Флорист-100% практика. Выдача сертификата. Звоните и записывайтесь. Ждем вас!...» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии: <…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <…> – (должностное лицо)

<…> – (должностное лицо)