

РЕШЕНИЕ

по делу № 018/05/5-525/2023

Резолютивная часть оглашена 02 октября 2023 года.

г. Ижевск

В полном объеме изготовлено 09 октября 2023 года.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе: председатель Комиссии: <...> - заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике;

члены Комиссии: <...> - старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <...> - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден, в отсутствие:

представителя заявителя - ООО «Дело в доме», уведомленного надлежащим образом;

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - ООО «Ханский дом», уведомленного надлежащим образом;

рассмотрев заявление ООО «Дело в доме» (исх. б/н от 23.05.2023, вх. №3886-эп/23 от 23.05.2023) о распространении ООО «Ханский Дом» рекламы с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

23.05.2023 в Удмуртское УФАС России поступило заявление от ООО «Дело в доме» (далее - Заявитель) по факту распространения ООО «Ханский Дом» на сайте <https://radiopotok.ru/radio/1576> рекламы следующего содержания: «Готовые дома в Ижевске от лидера рынка! Дом дешевле квартиры в Ижевске. Гарантия от 5 лет. Скачайте каталог и узнайте цены!». По мнению Заявителя, указанная реклама является недобросовестной и недостоверной. К заявлению приложен скриншот страницы сайта.

29.05.2023 сотрудниками Удмуртского УФАС России был осуществлен осмотр сайта <https://radiopotok.ru/radio/1576>, в ходе которого установлен факт распространения рекламы следующего содержания: «Готовые дома в Ижевске от лидера рынка! Ижевск! построим для вас новый дом за 3-5 месяцев по цене квартиры. Смотрите». Справа от текста размещено изображение дома. Над текстом размещена ссылка на сайт «han-dom.ru» и отметка «реклама», которая позволяет перейти к информации о рекламодателе: «организация Hanskiy Dom, ИНН 161404188142».

Управление направило запросы о предоставлении необходимых документов и

сведений, связанных с обстоятельствами, изложенными в заявлении в адрес ООО «Ханский Дом», ООО «АДВ-сервис».

В ответ на запрос Управления ООО «Ханский Дом» пояснило, что рекламная кампания осуществлялась с использованием агрегатора eLama по договору с ООО «АДВ-сервис». Достоверность использованной в рекламе формулировки «лидер рынка» подтверждается данными Российского информационного портала «Урбан Медиа». СМИ зарегистрировано Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, регистрационный номер ЭЛ № ФС77-83458 от 15.06.2022. Данная информация размещена на сайте [https://urban-media.ru/blog/gorod/konferentsiya-urban-media-2022-kak-eto-bylo/?roistat visi=177728](https://urban-media.ru/blog/gorod/konferentsiya-urban-media-2022-kak-eto-bylo/?roistat%20visi=177728). Данное СМИ общедоступным способом присвоило ООО «Ханский Дом» звание «Лучший застройщик ИЖС — «Ханский дом» без привязки к территориальности. Таким образом, по мнению ООО «Ханский Дом», размещенная информация имеет признаки достоверности. Также общество приложило скриншот страницы сайта «Урбан Медиа».

В ответ за запрос Управления ООО «АДВ-сервис» пояснило, что общество осуществляет деятельность по оказанию в сети Интернет услуг по предоставлению клиентам возможности размещать интернет-рекламу через Интернет-площадки («Яндекс.Директ», «ВКонтакте», «Авито» и др.) с использованием сервиса eLama (далее - «Сервис»), а также управлять рекламными кампаниями с помощью инструментов Сервиса. Взаимодействие Общества с любым клиентом осуществляется на основании оферты на оказание услуг в сети Интернет, которая принимается клиентом при осуществлении первого платежа в счет оплаты услуг Общества. Вследствие этого с клиентом заключается договор (формируемый в самом Сервисе) и за ним закрепляется определенный аккаунт (Личный кабинет) с уникальным ID-номером. Таким образом, работа Сервиса автоматизирована, клиенты Общества самостоятельно регистрируются в Сервисе, производят оплату и совершают все иные действия по созданию и запуску рекламных кампаний и по управлению рекламными кампаниями. Общество не взаимодействует с клиентами напрямую, не участвует в формировании рекламной кампании Клиента, ее настройке, согласовании и модерации и не является рекламодателем, рекламопроизводителем и (или) рекламораспространителем. Также в материалы дела представлен договор-оферта.

Также ООО «АДВ-сервис» в дополнительном письме от 04.07.2023 сообщило, что регионом показов рассматриваемой рекламы был установлен город Ижевск. Реклама была размещена с 11.11.2021 и размещается по настоящее время (по 04.07.2023).

По результатам рассмотрения предоставленных материалов и сведений в действиях ООО «Ханский Дом» выявлены признаки нарушения требований п. 4 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Определением от 05.07.2023 в отношении ООО «Ханский Дом» Управление возбудило дело № 018/05/5-525/2023, которое было назначено к рассмотрению на 15.08.2023.

Определением от 15.08.2023 рассмотрение дела было отложено на 02.10.2023 года.

02.10.2023 Комиссия, рассмотрев документы и сведения, представленные в

материалы дела, установила следующее.

19.05.2023 на сайте <https://radiopotok.ru/radio/1576> распространялась реклама следующего содержания: «Готовые дома в Ижевске от лидера рынка! Дом дешевле квартиры в Ижевске. Гарантия от 5 лет. Скачайте каталог и узнайте цены!».

29.05.2023 на вышеуказанном сайте распространялась реклама следующего содержания: «Готовые дома в Ижевске от лидера рынка! Ижевск! построим для вас новый дом за 3-5 месяцев по цене квартиры. Смотрите».

Согласно п. 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация, размещенная в сети Интернет на сайте <https://radiopotok.ru/radio/1576>, отвечает всем признакам рекламы, так как она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (строительство жилых домов), формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

Согласно ч. 1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно п.1 ст. 14.3 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе: сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов "лучший", "первый", "номер один", "самый", "только", "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, содержащиеся указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и

причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Таким образом, для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно выполнять несколько условий, а именно:

- наличие конкурентных отношений между субъектами, а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке;
- совершаться хозяйствующими субъектами (группой лиц);
- быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинить или быть способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту- конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Указанные действия будут являться недобросовестной конкуренцией, если распространение такой информации осуществляется хозяйствующим субъектом по отношению к другому хозяйствующему субъекту - конкуренту.

Используемая в рекламе фраза «лидер рынка», является характеристикой хозяйствующего субъекта - ООО «Ханский дом». При этом конкретных характеристик или параметров сравнения, объективно подтверждающих использование характеристики «лидер рынка» в отношении хозяйствующего субъекта, реклама не содержит.

Распространенная реклама приводит к получению рекламодателем преимуществ, связанных с повышением потребительского спроса, поскольку ООО «Ханский дом» позиционирует себя как «лидер рынка» при строительстве домов в Ижевске.

Действия, выразившиеся в распространении рекламы, содержащей выражения «лидер рынка» без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, являются недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат ФЗ «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и могут причинить убытки другому хозяйствующему субъекту - конкуренту в виде оттока потребителей.

Рассмотрев довод ООО «Ханский дом» о том, что общество является лидером рынка, поскольку в 2022 году на сайте информационного портала «Урбан Медиа» было признано «лидером рынка», Комиссия Удмуртского УФАС России считает его необоснованным в связи со следующим.

Из содержания пресс-релиза, размещенного на информационном портале «Урбан Медиа» установлено следующее: «09 декабря в Казани прошла Урбан-конференция. Портал Урбан Медиа пригласил застройщиков многоквартирных домов и индивидуального жилищного строительства столицы Татарстана. На конференции редакция Урбан Медиа рассказала о трендах 2023 года в продающих статьях, видео и социальных сетях. Также портал Урбан Медиа подвел итоги 2022 года и определил: «Лучший застройщик ИЖС — «Ханский дом».

Таким образом, информационная заметка свидетельствует лишь о том, что ООО «Ханский дом» был признан лучшим застройщиком ИЖС в 2022 году на территории г.Казани по версии информационного портала «Урбан Медиа».

С учетом вышеизложенного, принимая во внимание, что регионом показа рекламы в Интернете был определен город Ижевск, Комиссия признала довод ООО «Ханский дом» несостоятельным, поскольку представленные доказательства не подтверждают то, что общество является «лидером рынка» на территории города Ижевска. Более того, размещенная реклама не содержала ссылку на мнение информационного портала «Урбан Медиа», а безапелляционно утверждала о том, что общество является «лидером рынка» при строительстве домов в Ижевске, что фактически не соответствует действительности, не имеет документального подтверждения.

Заявитель ООО «Дело в доме» и ООО «Ханский дом» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, оказывающими услуги застройщика на территории Удмуртской Республики, кроме этого, имеются иные застройщики — конкуренты. Таким образом, распространённая на территории г. Ижевска недостоверная реклама направлена на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и может причинить убытки конкурентам, в том числе конкуренту ООО «Дело в доме».

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе»:

5) рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

7) рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8, 10.4 и 12 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Установлено, что ООО «Ханский дом» разместило рекламу собственных услуг по строительству ИЖС с использованием сервиса eLama, позволяющего управлять рекламными кампаниями с помощью инструментов сервиса и размещать Интернет-рекламу через Интернет- площадки. Таким образом, установлено, что ООО «Ханский дом» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Таким образом, в действиях ООО «Ханский дом» содержится нарушение п. 4 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе», выразившееся в размещении недобросовестной рекламы, которая признана актом недобросовестной конкуренции.

Согласно части 2 статьи 33 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку в настоящее время у Комиссии отсутствует информация о том, что Общество прекратило распространение рекламы с нарушением действующего законодательства о рекламе, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, размещенную 19.05.2023 и 29.05.2023 в сети Интернет на сайте <https://radiopotok.ru/radio/1576> со следующим текстом: «Готовые дома в Ижевске от лидера рынка!», ненадлежащей, нарушающей требования п. 4 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Ханский дом» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела № 018/05/5-525/2023 уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении юридического и должностного лица ООО «Ханский дом» производство по делам об административных правонарушениях, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решение и предписание могут быть обжалованы в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев со дня его принятия.