

О признании рекламы ненадлежащей

ООО «ТрансПерспектива»

610042, г. Киров,
ул. Народная, 3 А

<...>

**ООО «Организация
строительных инвестиций НН»**

603003, г. Нижний Новгород,
ул. Исполкома, д.4, кв.64

РЕШЕНИЕ

по делу №052/05/28-4093/2021

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 25 февраля 2022 года.

Решение в полном объеме изготовлено 11 марта 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев дело №052/05/28-4093/2021, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Трансперспектива» с последующим привлечением к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, Общества с ограниченной ответственностью «Организация строительных инвестиций НН» (далее - ООО «ОСИ НН») по признакам нарушения части 7 статьи 5, части 1 и пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ "О рекламе", в присутствии представителя ООО «Трансперспектива» по доверенности от <...>. и представителя ООО «ОСИ НН» по доверенности от <...>

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления контроля за соблюдением требований рекламного законодательства специалистами Нижегородского УФАС России в городе Нижнем Новгороде на маршрутном такси Т83 (государственный регистрационный номер <...>) выявлено рекламное сообщение, содержащее признаки нарушения рекламного законодательства.

В связи с местонахождением ООО «Трансперспектива» в городе Кирове, на основании пункта 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Нижегородское УФАС России ходатайствовало перед Федеральной антимонопольной службой о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ООО «Трансперспектива».

20.12.2021 ФАС России наделила Нижегородское УФАС России соответствующими полномочиями.

В связи с этим 28.12.2021 Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области вынесло Определение о возбуждении дела №052/05/28-4093/2021 в отношении ООО «Трансперспектива».

Определением от 28.01.2022 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения

рекламного законодательства, привлечено ООО «ОСИ НН».

Рассмотрение дела по существу состоялось 25 февраля 2022 года посредством проведения видеоконференцсвязи.

Изучив материалы дела, представленные документы, заслушав доводы сторон, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

20 октября 2021 года специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в городе Нижнем Новгороде на маршрутном такси Т83 (государственный регистрационный номер <...>) выявлено сообщение следующего содержания: *«Правильные инвестиции. Участвуйте в аукционах с нами: авто, недвижимость. Поднятие кредитного рейтинга; помощь в получении лизинга, кредита, ипотеки. Рождественская, 18. 8 910 592 99 99 Инвестируйте правильно!»*.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ "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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона "О рекламе" объект рекламирования - товар, средство индивидуализации, 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.

Пункт 3 этой же статьи определил, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания неопределенного круга лица к объекту рекламирования - организации, осуществляющей деятельность под коммерческим обозначением "Правильные инвестиции».

Таким образом, рассматриваемое сообщение содержит все признаки, указанные в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ

«О защите конкуренции» финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Таким образом, для целей Федерального закона «О защите конкуренции» финансовыми услугами являются конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением и (или) размещением денежных средств в случае, если такие услуги оказываются финансовой организацией.

При этом основным содержательным признаком отнесения той или иной услуги к финансовой, указанным в пункте 2 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», является существо осуществляемой деятельности - то есть привлечение или размещение денежных средств физических и юридических лиц либо одновременное привлечение и размещение таких денежных средств.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 2 Федерального закона от 02.08.2019 № 259-ФЗ под инвестициями понимаются денежные средства, используемые в целях получения прибыли или достижения иного полезного эффекта путем приобретения предусмотренных цитируемым Федеральным законом ценных бумаг или цифровых прав либо путем предоставления займа.

Инвестиции — денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта.

Таким образом, услуги по инвестированию относятся к финансовым услугам.

Требования к рекламе финансовых услуг установлены статьей 28 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе» Реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Рассматриваемое рекламное сообщение не сопровождается

наименованием лица, оказывающего рекламируемую услугу.

Таким образом, рекламное сообщение противоречит требованиям части 1 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 28 ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна содержать гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанные на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора.

Рекламное сообщение содержит указание на то, что организация, осуществляющая деятельность по коммерческим обозначением «Правильные инвестиции», поднимет кредитный рейтинг обратившихся лиц, а также окажет помощь в получении лизинга, кредита, ипотеки.

В связи с вышеизложенным, рассматриваемая реклама противоречит требованиям пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В ходе рассмотрения дела, представитель ООО «Организация Строительных Инвестиций НН» пояснил Комиссией Нижегородского УФАС России, что организация, осуществляющая деятельность под коммерческим обозначением «Правильные инвестиции» оказывает консультационные услуги по управлению недвижимым имуществом, а также по донесению до клиентов компании способов по законному улучшению их кредитной истории, и не оказывает финансовые услуги.

В связи с тем, что в рассматриваемом рекламном сообщении указанная информация отсутствует, реклама противоречит требованиям части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьями 5 и 28 Закона, несет рекламодаделец.

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец — это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

По информации ООО «Рекламное агентство «РЕКА» (вх.№37785/21 от 29.11.2021), реклама на маршрутном такси Т83 размещена по договору №193 от 13.07.2021, заключенному с ООО «Трансперспектива» (ИНН 4345338260; ОГРН 1124345020458).

В ходе рассмотрения дела ООО «Трансперспектива» сообщило, что рекламное сообщение на борту маршрутного такси Т83 размещено на основании договора от 01.06.2021, заключенного с ООО «Организация Строительных Инвестиций НН» (ИНН 5263046484; ОГРН 1045207908272).

В соответствии с указанным договором ООО «Трансперспектива» (Агент»), действуя в интересах ООО «ОСИ НН» (Принципал) обязуется за вознаграждение совершать от своего имени, но за счет Принципала сделки с рекламодателями по размещению (распространению) информации /рекламы/ рекламных материалов Принципала, а также осуществлять иные действия в целях исполнения договора. Рекламные материалы, подлежащие размещению (распространению), предоставляются Принципалом. По условиям договора, Агент не вправе вносить в представленные материалы какие — либо изменения.

В свою очередь, согласно условиям договора, Принципал — ООО «ОСИ НН» гарантирует правомерность и достоверность происхождения представляемых рекламных материалов.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что надлежащим ответчиком по делу, т.е. рекламодателем рассматриваемого рекламного сообщения является ООО «ОСИ НН».

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «ОСИ НН» сообщила, что организация предоставляет консультационные услуги по эффективному управлению недвижимым имуществом, консультационные услуги помощи в оформлении кредитов, займов, ипотеку, лизинга, в том числе консультационные услуги по оформлению рефинансирования действующих кредитов, консультации по организации и проведению тендеров/аукционов/торгов, услуги по подбору инвестиционно привлекательных объектов. Услуги ООО «Организация строительных инвестиций НН» не являются финансовыми.

Между тем, по мнению Общества, рекламное сообщение содержит наименование юридического лица, оказывающего рекламируемые услуги. В рассматриваемой рекламе содержится также QR-код, позволяющий потребителям перейти на страницу организации в сети «Интернет».

По мнению Общества, нарушение части 1 и пункта 1 части 2 статьи 28 ФЗ

«О рекламе» в действиях ООО «ОСИ НН» отсутствует в виду того, что Общество не оказывает финансовых услуг.

Заслушав доводы ООО «ОСИ НН», Комиссия Нижегородского УФАС России считает их несостоятельными в силу следующего.

Анализ содержания рекламы, а так же то обстоятельство, что оценка рекламы производится на основании того, как данная реклама может быть воспринята обычным человеком, который не владеет юридическими и экономическими понятиями, Комиссия установила, что финансовая направленность данной рекламы является бесспорной. Таким образом, рекламное сообщение по своей сути является рекламой финансовой услуги.

Наименование лица, оказывающего рекламируемые услуги, указано в тексте рекламного сообщения мелким шрифтом, не позволяющим потребителям ознакомиться с обязательной информацией.

В пункте 28 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, рекламодаделец вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом к рекламе в частности о включении в рекламу сведения или условия оказания услуг. Поэтому если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей в силу того, что она не содержит части существенной информации о рекламируемом товаре

Следовательно, в данном случае реклама направлена на импульсивное восприятие информации и должна быть доступна водителям, пешеходам, пассажирам других транспортных средств.

С учетом изложенного, в случае, когда условия, являющиеся существенной информацией для потребителей, отсутствие которой способно обмануть их ожидания, сформированные рекламой, формально присутствовали в рекламе, однако форма представления сведений такова, что данная информация не может быть воспринята потребителями, следует признавать, что данные сведения не были доведены для неопределенного круга лиц надлежащим образом, в связи с чем потребитель фактически не получил предусмотренную законом информацию и вводится в заблуждение относительно предлагаемой

услуги.

При оценке рекламы Комиссия Нижегородского УФАС России также учитывала способ размещения рассматриваемого рекламного сообщения, а именно бортовые поверхности транспортных средств, которые движутся по городу со скоростью 60 км/ч и делают кратковременные остановки. С учетом этого, считать информацию, зашифрованную в QR-коде, также становится затруднительно.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что реклама ООО «ОСИ НН», размещенная на борту транспортного средства с государственным регистрационным номером Р191 АО, является ненадлежащей, противоречащей требованиям части 7 статьи 5, части 1, пункта 1 части 2 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время реклама не распространяется, Комиссия Нижегородского УФАС России считает нецелесообразным выдавать ООО «ОСИ НН» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «ОСИ НН», размещенную в октябре 2021 года в городе Нижнем Новгороде на бортовой поверхности транспортного средства с государственным регистрационным номером<...>, поскольку она противоречит требованиям части 7 статьи 5, части 1, пункта 1 части 2 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении,

предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

<...>