

## РЕШЕНИЕ

13 сентября 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель

руководителя Управления -

начальник отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии: <...>, главный специалист-эксперт

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

<...>, специалист-эксперт

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 82-08/2017, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ранее – ИП <...>) по факту распространения рекламы «Мармеландия. Детская страна. ЗАКАЖИ ЛУЧШИЙ. День рождения для ребенка...» с признаками нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом извещенной о времени и месте рассмотрения дела и заявившей ходатайство о рассмотрении дела в её отсутствие,

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление физического лица о распространении в июне 2017 года в городе Копейске по пр. Победы, д. 11 А ненадлежащей рекламы организации с коммерческим обозначением «Детская страна «Мармеландия».

Письмом вх. № 7970 от 22.06.2017 Управление по имуществу и земельным отношениям Администрации Копейского городского округа Челябинской области (далее – Администрация) сообщило об отсутствии разрешения органа местного самоуправления на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Указало, что проводится работа по выявлению руководителя организации с коммерческим обозначением «Детская страна «Мармеландия» для выдачи предписания о демонтаже указанной рекламной конструкции.

По данным справочной программы «2ГИС.Челябинск» организация с коммерческим обозначением «Детская страна «Мармеландия» находится в здании ТРК «Сцена City» (г. Копейск, пр. Победы, д. 11а, ИП <...>), в связи с чем Челябинское УФАС России направило запрос в ТРК «Сцена City».

ТРК «Сцена City» (ИП <...>) в письме вх. № 9809 от 28.07.2017 на запрос Челябинского УФАС России указал, что руководителем организации с коммерческим обозначением «Детская страна «Мармеландия» является ИП <...>, с которой заключен договор аренды нежилого помещения № 36 от 01.09.2016.

ПАО «Мегафон» в письме вх. № 8568 от 03.07.2017 на запрос Челябинского УФАС России указало, что присутствующий в рекламе номер телефона 8-922-70-70-176 предоставлен физическому лицу <...>

Согласно адресной справке отдела адресно-справочной работы УВМ ГУ МВД России по Челябинской области <...> сменила фамилию на <...>

ИП <...> в письме вх. № 11694 от 08.09.2017 указала, что самостоятельно разработала макет рекламы и заказала его печать и монтаж в ООО РПК «Портал». Пояснила, что для потребителей согласно каталогу услуг были предусмотрены программы «Хороший день рождения», «Лучший день рождения», «Замечательный день рождения». В рекламе указана информация с названием программы «Лучший день рождения», предусматривающей расширенный перечень услуг по сравнению с программами «Хороший день рождения», «Лучший день рождения».

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

В рекламе, размещенной 08 июня 2017 года по адресу: в городе Копейске по пр. Победы, д. 11 А присутствуют сведения: «Мармеландия. Детская страна. ЗАКАЖИ ЛУЧШИЙ. День рождения для ребенка. 8-922-70-70-176. Акция месяца. День рождения под ключ. Узнай сейчас и получи скидку!».

Факт размещения рекламы подтверждается заявлением и приложениями к нему, а также письмом Администрации № 7970 от 22.06.2017 и представленными с ним фотоматериалами.

Факт изготовления и монтажа рекламы подтверждается товарным чеком № 1 от 12.04.2017 ООО РПК «Портал».

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.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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. 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).

Из представленных ИП <...> материалов (листовки с программами) усматривается, что при осуществлении ею деятельности по организации праздников потребителям предлагаются следующие варианты проведения праздника:

1) Программа «Хороший день рождения» состоит из: игровая программа от сказочного персонажа 30 минут; 2 часа общего времени; 8 гостей, еда и напитки свои; стоимость в будние дни - 2900 рублей, выходные -3500 рублей.

2) Программа «Замечательный день рождения» включает: гелиевые шары 10 штук; порционная пицца; напиток (газ.вода/морс); игровая программа от сказочного персонажа 45 минут; 2 часа общего времени; 10 гостей; стоимость в будние дни - 4500 рублей, выходные -4900 рублей.

3) программа «Лучший день рождения» состоит из: : гелиевые шары 10 штук; порционная пицца; напиток (газ.вода/морс); игровая программа от

сказочного персонажа 45 минут; генератор мыльных пузырей или кенди-бар; 2 часа общего времени; 10 гостей; светомузыка, элементы аквагрима; стоимость в будние дни - 5500 рублей, выходные - 5900 рублей.

В рекламе, размещенной с использованием рекламной конструкции, присутствует слово «лучший» в совокупности с информацией «закажи», «день рождения», «под ключ», «Детская страна «Мармеландия», что создает впечатление о том, что услуги организации с коммерческим обозначением «Детская страна «Мармеландия» по организации праздника, в данном случае, дня рождения, превосходят услуги других организаций, оказывающих аналогичные услуги. В рекламе отсутствует информация о том, что сведения «Лучший день рождения» это название программы. Таким образом, потребитель не может сформировать верное, истинное представление о предлагаемой услуге и ее характеристиках.

С учетом изложенного, реклама услуг по проведению праздника организации с коммерческим обозначением «Детская страна «Мармеландия», в которой присутствует слово «лучший», содержит нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламоделец.

Статьей 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламоделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламоделем 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 рекламоделю 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»).

Рекламоделем рекламы надлежит признать ИП <...> (ранее - ИП <...>), как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования, осуществляющая предпринимательскую деятельность по организации детских праздников под коммерческим обозначением «Детская страна «Мармеландия» по адресу: г. Копейск, пр. Победы д. 11 «А».

Согласно договору аренды нежилого помещения № 36 от 01 августа 2017 года между ИП <...> и ИП <...> Арендодатель передает, а Арендатор принимает в аренду часть нежилого помещения общей площадью 90 кв.м (г. Копейск, пр. Победы, д. 11 «А») для организации детского досуга и для розничной торговли сопутствующими товарами.

Согласно пункту 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при добровольном устранении лицом совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Письмом вх. № 11746 от 11.09.2017 ИП <...> представила письменные пояснения и фотоматериалы о том, что реклама в настоящее время не размещается, в связи с чем, необходимость выдачи предписания отсутствует.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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, размещенную 08 июня 2017 года по адресу: в городе Копейске по пр. Победы, д. 11 А, в которой присутствуют сведения: ЛУЧШИЙ. День рождения», поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <...>

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