ОПРЕДЕЛЕНИЕ о возбуждении дела №016/05/5-1901/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

АР-08/16628 от 07.11.2019 года

Я, Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, <…> – (должностное лицо), рассмотрев материалы дела в отношении ООО «Интернет Решения» (123112, г. Москва, Пресненская Набережная, д. 10, пом. 1, эт. 41, комн. 6; ИНН 7704217370) на предмет соблюдения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В ходе проведения государственного надзора Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) были установлены признаки правонарушения по факту распространения рекламы интернет-магазина ООО «Интернет Решения» (ИНН 7704217370) следующего содержания: «OZON - интернет-магазин №1 в России. 15.000.000 товаров», которая имеет признаки нарушения Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Вышеуказанная реклама может вводить потребителей в заблуждение относительно преимущества рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

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.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 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).

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 данного закона предусмотрена для рекламодателя.

Согласно Письму ФАС России от 25.09.2019 NAK/83509/19 «О разъяснении по вопросу рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Федеральный закон "О рекламе" не содержит специальных требований к рекламе, распространяемой в социальных сетях.

В то же время такая реклама должна соответствовать как общим требованиям, установленным Федеральным законом "О рекламе", в том числе требованиям достоверности и добросовестности, так и специальным требованиям, установленным указанным Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров и услуг.

В случае выявления нарушений Федерального закона "О рекламе" антимонопольные органы привлекают виновных лиц к ответственности.

В соответствии с ответом на запрос Управления, рекламные материалы, содержащие фразу «OZON - интернет-магазин №1 в России. 15.000.000 товаров» распространялись ООО «Интернет Решения» только в социальной сети Instagram, данные рекламные материалы были подготовлены в качестве черновика и не подлежали публикации, тем не менее, по техническим причинам указанный текст оказался опубликованным.

Между ООО «Интернет Решения» (ИНН 7704217370) и ООО «Лайон Коммьюникейшнз» (ИНН 7743068844) заключено агентское соглашение №ИР-764/17 от 01.09.2017г. согласно которому Агент (ООО «Лайон Коммьюникейшнз») обязуется за вознаграждение по поручению Принципала (ООО «Интернет Решения») совершать от своего имени и за счет Принципала сделки с третьими лицами в целях размещения рекламных материалов в сети Интернет и управлению рекламными компаниями Принципала на Интернет-ресурсах.

Согласно пункту 5.4 данного соглашения если Принципал, не смотря на своевременное, обоснованное и письменное предупреждение, полученное от Агента, не изменит свое требование к рекламе, о чем письменно уведомит Агента, либо не представит по требованию Агента документальное подтверждение достоверности представляемой для размещения рекламы информации, либо не устранит иные обстоятельства, которые могут привести к признанию рекламы не соответствующей действующему законодательству о рекламе, считается, что Принципал взял на себя риски, возникающие от признания государственными органами такой рекламы ненадлежащей, и обязуется возместить Агенту все расходы и платежи, которые могут быть возложены на Агента третьими лицами, в т.ч. государственными органами.

Вместе с тем, в материалах дела отсутствует информация о предупреждении Агентом Принципала.

Согласно статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец

товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В связи с тем, что ООО «Интернет Решения» (123112, г. Москва, Пресненская Набережная, д. 10, пом. 1, эт. 41, комн. 6; ИНН 7704217370) и ООО «Лайон Коммьюникейшнз» (125040, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 15, стр. 14; ИНН 7743068844), зарегистрированы на территории, подведомственной Московскому Управлению Федеральной антимонопольной службы, на основании пункта 3.34 приказа ФАС России от 23.11.2012г. № 711/12 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» и в соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, Татарстанское УФАС России ходатайствовало перед ФАС России о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе в отношении ООО «Интернет Решения» (123112, г. Москва, Пресненская Набережная, д. 10, пом. 1, эт. 41, комн. 6; ИНН 7704217370) и ООО «Лайон Коммьюникейшнз» (125040, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 15, стр. 14; ИНН 7743068844) по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

ФАС России рассмотрев данное ходатайство, наделил Татарстанское УФАС вышеуказанными полномочиями.

Ввиду изложенного и на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», а также в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1.Возбудить производство по делу **№016/05/5-1901/2019** по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе».

2.Назначить дело **№016/05/5-1901/2019** к рассмотрению на **20 ноября 2019 в 13 час. 30 мин.** по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, кабинет 217 (зал заседаний).

3.Признать лицами, участвующими в деле, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - ООО «Интернет Решения» (123112, г. Москва, Пресненская Набережная, д. 10, пом. 1, эт. 41, комн. 6; ИНН 7704217370) и ООО «Лайон Коммьюникейшнз» (125040, г. Москва, пр. Ленинградский, д. 15, стр. 14; ИНН 7743068844).

4. ООО «Лайон Коммьюникейшнз» **в срок до 18 ноября 2019 года** представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (на электронную почту <…> с дублированием <…>) согласно следующему перечню:

- информация о видах деятельности осуществляемых ООО «Лайон Коммьюникейшнз» в 2018, в 2019 г., информацию о местах осуществления

каждого вида деятельности (адреса осуществления деятельности) с приложением подтверждающих документов;

- копии договоров с третьими лицами в целях размещения рекламных материалов в сети Интернет и управлению рекламными компаниями ООО «Интернет Решения» на Интернет-ресурсах, с приложением актов выполненных работ по данным договорам;
- информацию о должностном лице, ответственном за распространение рекламы (фото в Приложении) в социальной сети Instagram, с приложением паспортных данных (общие сведения, адрес регистрации), должностных инструкций и письменных пояснений лица ответственного за размещение рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе;
- письменные пояснения относительно доводов указанных в данном определении;
- иные документы и сведения, имеющие значение для дела, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

В случае если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ попунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер <...> указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт административную ответственность, предусмотренную частью 6 статьи 19.8 Кодекса российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ООО «Интернет Решения» и ООО «Лайон Коммьюникейшнз» в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Заместитель руководителя
<…> – (должностное лицо)