

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

№ 08-05-17/08

14 февраля 2017 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-17/08 возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Рамзес-Фуд» (ИНН 5118002989, ОГРН 1165190052830 от 17.03.2016, 184209, Мурманская область г. Апатиты, пл. Геологов, д.2, кв.31, фактический адрес: г. Апатиты ул. Ферсмана, 15А),

УСТАНОВИЛА:

06.10.2016 года на электронный адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило обращение гражданина <...> по факту размещения 05.10.2016 рекламного баннера в г. Апатиты, пл. Геологов: «Rock-n-RoLLЫ Доставка суши №1, +7(911)800-66-66. Ферсмана,15А», с признаками нарушения пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ

По мнению заявителя, в рекламе отсутствует конкретный критерий, по которому компания является №1 (на какой территории и за какой период). Реклама создает ошибочный образ преимущества товара (услуги) с аналогичными товарами (услугами) производимыми и реализуемыми на территории г. Апатиты, без подтверждения, что по мнению заявителя, нарушает права иных производителей.

Гражданин, ссылаясь в обращении на постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», считает, что использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, употребляя словосочетание «Доставка суши №1», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Утверждающий слоган ««Rock-n-RoLLЫ Доставка суши №1...» вводит потребителя в заблуждения и создает неверное представление об услугах, а также носит сравнительный характер объекта рекламирования с иными товарами/услугами без объективного подтверждения в самой рекламе, что, противоречит пункту 1 части 2 и пункту 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе и ведет к нездоровой конкуренции.

В соответствии со статьей 3 Закона 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;

объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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;

товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

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

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон 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 пунктом 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 силу пункта 7 статьи 5 Закона 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 соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Размещённая в виде баннера информация на рекламной конструкции в г. Апатиты на пл. Геологов, д.1, является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц; направлена на привлечение внимания к услуге «Доставка суши №1...», призвана формировать и поддерживать интерес к заведению общественного питания

« Rock-n-Rollы» и его деятельности по изготовлению и доставке роллов, суши (тел.. ул. Ферсмана, 15а).

Объектами рекламирования являются:

- заведение общественного питания «Rock-n-Roll»;

- услуга по доставке суши.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности общества с ограниченной ответственностью «Рамзес-Фуд» (ИНН 5118002989, ОГРН 1165190052830 от 17.03.2016, 184209, Мурманская область г. Апатиты, пл. Геологов, д.2, кв.31, фактический адрес: г. Апатиты ул. Ферсмана, 15А) является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (56.10). Пунктом 11 Устава ООО «Рамзес-Фуд» от 14.03.2016г определено, что единоличным исполнительным органом Общества, осуществляющим руководство текущей деятельностью Общества, является генеральный директор <...>, имеющий право без доверенности действовать от имени юридического лица.

Решением учредителей (протокол общего собрания №4) от 01.09.2016 была утверждена стратегия развития точек продаж до 2020 года в Мурманской области и дано поручение генеральному директору <...> о реализации стратегии общества. Генеральный директор Приказом №8 от 03.09.2016 определил стратегию Общества до 2020 года по развитию сети с разбивкой по годам и кварталам, с присвоением, открывающимся точкам доставки, порядковых номеров.

01.10.2016 г. генеральный директор <...> заключил с ООО «Дельта» договор № 0110/16А на размещение рекламных материалов.

Согласно приложению №1 к договору № 0110/16А от 01.10.2016г. утверждено Техническое задание с изображением макета рекламы, предоставленного заказчиком, и полностью совпадающее с фактически размещенным баннером в г. Апатиты, пл. Геологов, д.1.

Приложением № 2 к договору стороны определили сроки размещения рекламы (с 01.10-31.12.2016) и место размещения рекламных щитов 3х6м (г. Апатиты, пл. Геологов, д.1).

Согласно акту приема-сдачи работ № 368 от 31.10.2016 к договору № 0110/16А исполнитель разместил наружную рекламу в предусмотренные договором сроки, октябрь 2016 года в г. Апатиты, пл. Геологов, д.1 сторона А и В, без претензий по качеству.

ООО «Рамзес-Фуд» письменно пояснило, что надпись « доставка суши №1» является одним из планируемых пунктов доставки суши, которому присвоен порядковый номер <...> , а впоследствии, иные пункты доставки получают нумерацию по мере их создания, и никакого сравнительного характера данный слоган не несет. Из пояснений ООО «Рамзес-Фуд» следует, что маркетинговая стратегия компании заключается в создании сети пунктов доставки товара для максимального приближения пунктов доставки суши к потребителям. Общество считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения рекламного законодательства. Определил содержание рекламы и заказал её изготовление генеральный директор ООО «Рамзес-Фуд» <...>

Заявление о преимуществах, в том числе, формулировка, содержащая превосходную степень "№1", должны иметь документальное и фактическое обоснование. Под преимуществом понимается превосходство качества

рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над качеством аналогичного характера или услуги иных производителей. Наличие таких качеств, как правило, обеспечивает предпочтение потребителей.

На сегодняшний день город Апатиты Мурманской области располагает пятью предприятиями по изготовлению и доставке суши, соответственно ООО «Рамзес-Фуд», размещая рекламу «доставка суши №1» должно, доказать своё первенство среди всех организаций и четко обозначить критерий по которому оценивалась компания.

Общество в своих пояснениях настаивает, на том, что в рекламе обозначена одна из точек в планируемой сети доставки, которой присвоен №1, однако, Обществом не представлены документальные доказательства того, что фраза «доставка суши №1» является наименованием (коммерческим обозначением) заведения общепита в г. Апатиты ООО «Рамзес-Фуд».

Следует отметить, что представленная в таком виде реклама вводит потребителей в заблуждение, т.к. в рекламе отсутствует информация, разъясняющая слоган «доставка суши №1», из рекламы не следует, что таким образом Общество отметило порядковый номер своих точек, закрепленный как наименование. Недосказанность в рекламе создает для потребителя неясность, и фразой «доставка суши №1» принижает деятельность конкурирующих компаний.

Требуется непосредственно в рекламе привести отсутствующую часть существенной информации об товаре/услуге, условиях приобретения или использования, если приведенные в рекламе сведения, ввиду их недостаточности, порождают заблуждение потребителей рекламы.

Существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированная у потребителя такой рекламы.

Закон о рекламе не содержит прямого запрета на использование в рекламе терминов в превосходной степени, однако устанавливает требование о достоверности распространяемой рекламы, ориентирует на необходимость обеспечить ее соответствие реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также предусматривает ответственность за распространение недостоверной рекламы.

Установлено, что в целях продвижения своей продукции и услуг ООО «Рамзес-Фуд» определило содержание рекламы: «Rock-n-RollЫ Доставка суши №1, +7(911)800-66-66. Ферсмана,15А», и разместило с 01.10-31.12.2016 на рекламной конструкции в виде баннера, по адресу: Мурманская обл., г. Апатиты, пл. Геологов, д.1, с нарушением пункта 1 части 2 статьи 5 и пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе, а именно реклама содержит некорректные сравнения Общества с иными хозяйствующими субъектами осуществляющими деятельность по изготовлению и доставке роллов и суши, содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах Общества перед иными субъектами реализующими аналогичные услуги и вводят потребителей рекламы в заблуждение.

Пунктом 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» определено, что 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).

Спорная реклама признана антимонопольным органом недобросовестной, недостоверной и ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, Мурманская обл., г. Апатиты, пл. Геологов, д.1.

Время совершения административного правонарушения: дата размещения рекламы - 05.10.2016.

Лицо, совершившее противоправные действия (Субъект административного правонарушения) рекламодатель – общества с ограниченной ответственностью «Рамзес-Фуд» (ИНН 5118002989, ОГРН 1165190052830 от 17.03.2016, 184209, Мурманская область г. Апатиты, пл. Геологов, д.2, кв.31, фактический адрес: г. Апатиты ул. Ферсмана, 15А).

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение

административного штрафа на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Вина ООО «Рамзес-Фуд» заключается в том, что иницируя размещение рекламы, Общество не приняло всех мер, и разместило рекламу с нарушением рекламного законодательства, при этом имея условия для соблюдения требований Закона о рекламе.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного в сети Интернет <https://rmsp.nalog.ru/search.html>, общества с ограниченной ответственностью «Рамзес-Фуд» (ИНН 5118002989, ОГРН 1165190052830 от 17.03.2016, 184209, Мурманская область г. Апатиты, пл. Геологов, д.2, кв.31, фактический адрес: г. Апатиты ул. Ферсмана, 15А) является микро предприятием.

Согласно части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ООО «Рамзес-Фуд» в течение 2016 года не привлекался к ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, т.е. впервые совершило нарушение рекламного законодательства.

При назначении административного наказания должностным лицом учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих и наличие смягчающих ответственность обстоятельств - своевременное устранение правонарушения.

С учётом приведённых обстоятельств, должностное лицо считает возможным, за впервые совершенное административное правонарушение, применение части 1

статьи 4.1.1. КоАП РФ в отношении ООО «Рамзес-Фуд», т.е. заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

Общество уведомлено о рассмотрении дела надлежащим образом, ходатайствовало рассмотреть дело в отсутствие представителя.

Должностное лицо удовлетворило ходатайство, и при вынесении постановления, учло ранее представленные лицом документы по существу дела и письменные объяснения.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учётом приведённых обстоятельств, руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

1. Признать виновным ООО «Рамзес-Фуд» (ИНН 5118002989, ОГРН 1165190052830 от 17.03.2016, 184209, Мурманская область г. Апатиты, пл. Геологов, д.2, кв.31, фактический адрес: г. Апатиты ул. Ферсмана, 15А) в совершении нарушения требования пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административное наказание в виде административного штрафа, объявив ООО «Рамзес-Фуд» предупреждение.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя управления

Попова И.Н.

