РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 028/05/5-883/2023

«11» января 2024 г. г. Благовещенск

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: Дегодьев Александр Сергеевич, руководитель Амурского УФАС России,

члены Комиссии: Николаева Юлия Игоревна – начальник отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России, Пожидаева Анна Викторовна – ведущий специалист-эксперт указанного отдела, Фадеева Светлана Константиновна - специалист-эксперт указанного отдела;

рассмотрев дело № 028/05/5-883/2023, возбужденное в отношении **индивидуального предпринимателя Колыбихиной Татьяны Борисовны** (ИНН: 280102603653, ОГРНИП: 604280111800146, дата присвоения ОГРНИП: 27.04.2004) (далее – ИП Колыбихина Т.Б.),

по факту распространения рекламной информации с признаками нарушения пунктов 2, 4 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

- в присутствии представителя (ИП Колыбихиной Т.Б.) по доверенности от 10.11.2021 (действует до 10.11.2024) – Македонской Любови Давидовны,

- в отсутствие заявителя,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России 09.11.2023г. поступило обращение заявителя (исх. от 09.11.2023 № 8185, вх. от 09.11.2023 № 4763-ЭП/23), о признаках нарушения пунктов 2, 4 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее также – Закон «О рекламе»), что выразилось в размещении рекламных щитов, расположенных по адресу: г. Благовещенск, ул. Пролетарская/ул. Мухина и ул. Октябрьская/ул. Шимановского, ул. Студенческая с текстом следующего содержания: «*Не покупайте мебель, ждите! Открытие мебельного центра Индивидуальный предприниматель Колыбихина Татьяна Борисовна ИНН 280102603653 ОГРНИП 304280111800146»:*

Рис. 1

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе» под рекламой понимается

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.

Рассматриваемая информация отвечает законодательному понятию «реклама», поскольку адресована неопределенному круг лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (мебель), формирование или поддержание интереса к нему, ее продвижение на рынке.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе», недобросовестной признается реклама, которая порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе», недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 29.12.2022) «О защите конкуренции» (далее - Закон «О 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.

Используемое в рекламе словосочетание «*Не покупайте мебель! Ждите открытие мебельного центра*» подразумевает под собой, что рекламируемый товар должен быть востребован, таким образом у потребителей формируется общая оценка более выгодных условий покупки мебели перед конкурентами.

Такие действия ИП Колыбихиной Т.Б. противоречат требованиям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего

незаконного или недобросовестного поведения.

В пункте 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" отмечено, что 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.

Закон «О защите конкуренции» признает недобросовестной конкуренцией 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 (пункт 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции»).

В силу части 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.

Таким образом, в указанной рекламе усматриваются признаки нарушения требований пунктов 2, 4 части 2 и пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 Закона «О рекламе».

На основании Федерального закона от 31.07.2020 № 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации», Положения о федеральном государственном контроле (надзоре) в сфере рекламы, утвержденном постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1073, а также во исполнение поручения ФАС России от 23.11.2022 № КТ/106046/22, в целях осуществления надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе на территории Амурской области специалистами отдела товарных рынков и рекламы в период **с 13 по 16 ноября 2023 года** проведено контрольное (надзорное) мероприятие без взаимодействия с контролируемыми лицами в форме выездного обследования (далее – контрольное мероприятие), в ходе которого проведены осмотр и инструментальное обследование рекламы, размещенной на рекламных конструкциях на территории г. Благовещенска Амурской области, в границах г. Благовещенска Амурской области.

Предметом контрольного мероприятия является соблюдение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями обязательных требований, установленных Федеральным законом «О рекламе» и иными нормативными актами Российской Федерации в сфере рекламы.

13.03.2023. в ходе контрольного мероприятия (фотофиксации), установлено, по адресу: Амурская область, г. Благовещенск, ул. Пролетарская - ул. Мухина (в районе ул. Пролетарская, д. 134) размещена рекламная конструкция с текстом следующего содержания: «Не покупайте мебель, ждите! Открытие мебельного

центра Индивидуальный предприниматель Колыбихина Татьяна Борисовна ИНН 280102603653 ОГРНИП 304280111800146».

Рис. 2

Аналогичные рекламные конструкции установлены по следующим адресам: ул. Студенческая (в районе ул. Студенческая, д. 21), на пересечении ул. Октябрьская – ул. Шимановского (в районе ул. Октябрьская, д. 108Б).

Рис. 3

В рамках рассмотрения обращения заявителя, Амурским УФАС России был направлен запрос (исх. от 14.11.2023 № АД/3359/23) рекламораспространителю – ИП Колыбихиной Т.Б. о предоставлении сведений о размещении в средствах массовой информации, в рекламе, обеспечивающим доступ к информации потребителям.

23.11.2023 ИП Колыбихиной Т.Б. представлен ответ (исх. от 22.11.2023 № БН, вх. от 23.11.2023 № 5071-ЭП/23), согласно которому рекламные щиты размещены на основании договора аренды рекламных конструкций № 182 от 01.09.2023, заключенного с ИП Шиминг М.В.

Также представлены:

- Доверенность от 10.11.2021 на представителя Македонскую Любовь Давидовну (действительна до 10.11.2024);

- выписка из ЕГРИП.

Дополнительно Амурским УФАС России направлен запрос (исх. от 28.11.2023 № АД/3584/23) в администрацию г. Благовещенска о предоставлении копий разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, расхоложенных по адресам: г. Благовещенск, ул. Пролетрская - ул. Мухина, ул. Октябрьская - ул. Шимановского, в районе ул Студенческая, 27, выданных органом местного самоуправления.

07.12.2023 в адрес Амурского УФАС России представлен ответ (исх. от 07.12.2023 № 03-29/16108, вх. от 07.12.2023 № 5401-ЭП/23), согласно которому разрешения на установку и эксплуатацию вышеуказанных рекламных конструкций действительны до 30.10.2032.

Суммируя вышеизложенное, в рекламе, распространенной в 2023 году, в том числе 09.11.2023, 13.11.2023г. следующего содержания: «*Не покупайте мебель, ждите! Открытие мебельного центра Индивидуальный предприниматель Колыбихина*

Татьяна Борисовна ИНН 280102603653 ОГРНИП 304280111800146», содержатся признаки нарушения пунктов 2, 4 части 2, пункта 1части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение частей 2-8 статьи 5 Закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Амурским УФАС России предварительно установлено, что предполагаемым рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламной информации является **индивидуальный предприниматель Колыбихина Татьяна Борисовна** (ИНН: 280102603653, ОГРНИП: 604280111800146, дата присвоения ОГРНИП: 27.04.2004).

Таким образом, в действиях ИП Колыбихиной Т.Б. имеются признаки нарушения пунктов 2, 4 части 2, пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 Закона «О рекламе».

Определением Амурского УФАС России от 07.12.2023 № АД/3766/23 в отношении ИП Колыбихиной Т.Б. возбуждено производство по делу № 028/05/5-883/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и назначено заседание Комиссии по рассмотрению дела на 11.01.2024 в 13-00.

Дополнительно Амурским УФАС России направлен запрос в администрацию г. Благовещенска (от 07.12.2023 № АД/3777/23) о предоставлении копий договоров на эксплуатацию рассматриваемых рекламных конструкций.

26.12.2023 в адрес Амурского УФАС России представлен ответ (исх. от 26.12.2023 № 03-29/17293, вх. от 26.12.2023 № 5823-ЭП/23), согласно которому на эксплуатацию рекламной конструкции, расположенной по адресу: ул. Студенческая (между Игнатьевское шоссе – ул. Промышленная) заключен договор аренды № 04/21 от 01.07.2021 между ИА «Город» и ООО «Планета Медиа».

29.12.2023 ИП Колыбихина Т.Б. на указанное определение представила позицию (вх. № 5901-ЭП/23), согласно которой признаков недобросовестности размещенная реклама не имеет. В рекламе нет указаний на лицо или группу лиц, чью деловую репутацию она порочит. Реклама содержит информацию о предстоящем открытии мебельного центра, без описания товаров и без указания на их преимущества перед другими товарами, что исключает их некорректное сравнение и признаки недостоверности. Реклама также не имеет признаков недобросовестной конкуренции, поскольку привлечение внимания к предстоящему открытию мебельного центра никоим образом не направлено н получение преимуществ, и не может нанести вред деловой репутации или причинить убытки другим хозяйствующим субъектам. Реклама размещена на ТВ-каналах: СТС, ТНТ, Первый канал, Россия 1, НТВ, Домашний, Пятница; на радиоканалах: Русское радио, Авторадио,0 Радио Дача, Радио Шансон, Дорожное Радио; социальная сеть В контакте; поисковая сеть Яндекс, наружная реклама, размещенная в г. Благовещенске, Благовещенском районе и г. Свободном Амурской области.

Также представлены:

- договор аренды № 182 от 01.09.2023, заключенный между ИП Шиминг М.В. (арендодатель) и ИП Колыбихиной Т.Б. (арендатор);

- приложение № 1 к договору аренды от 01.09.2023 № 182.

Согласно подпункту 1 приложения № 1 ответственность за дизайн оригинал-макета полностью лежит на Заказчике.

- акт приема-передачи имущества (приложение № 2 к договору аренды от 01.09.2023 № 182).

Заседание Комиссии Амурского УФАС России по рассмотрению дела № 028/05/5-559/2023 назначено на 11.01.2024г. в 13 часов 00 минут (время местное).

На заседание Комиссии явилась представитель ИП Колыбихиной Т.Б. по доверенности от 10.11.2023 (действует до 10.11.2024) – Македонская Любовь Давидовна.

Представитель по доверенности Македонская Л.Д. пояснила, что признаков недобросовестности размещенная реклама не имеет. В рекламе нет указаний на лицо или группу лиц, чью деловую репутацию она могла бы порочить. Реклама содержит информацию о предстоящем открытии мебельного центра, без описания товаров и без указания на их преимущества перед другими товарами, что исключает их некорректное сравнение и, соответственно, признаки недостоверности.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев материалы дела, изучив позицию ИП Колыбихиной Т.Б., приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 38 Закона «О рекламе» нарушение физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

На основании части 4 статьи 38 Закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктами 42-49 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 Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 09.11.2023, 13.11.2023г. размещенную на рекламных щитах с текстом следующего содержания: «*Не покупайте мебель, ждите! Открытие мебельного центра Индивидуальный предприниматель Колыбихина Татьяна Борисовна ИНН 280102603653 ОГРНИП 304280111800146*»,

поскольку в ней нарушены требования пунктов 2, 4 части 2, пункта 1части 3, части 7статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2) Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе».

3) Передать материалы дела № 028/05/5-883/2023 уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Решение в полном объеме изготовлено 12.01.2024г.