РЕШЕНИЕ

по делу № 074/05/5-2454/2021

20 октября 2021 года г. Челябинск

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

	<...> – руководителя Челябинского УФАС России;
председателя Комиссии:	<...> – специалиста - эксперта отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России;
членов Комиссии:	<...> – специалиста - эксперта отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 074/05/5-2454/2021, возбужденное по факту размещения рекламной конструкции при входе в нежилое коммерческое помещение, расположенное по адресу: г. Челябинск, ул. 1-я Эльтонская, д. 9 (ул. Зальцмана, д. 34), следующего содержания: «ТОЛЬКО ЛУЧШИЕ МАСТЕРА 8(351) 200-37-34 Зум Зум» с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России в рамках осуществления своих полномочий рассматривается рекламная конструкция, представляющая собой рекламные панно из баннерной ткани, размещенная при входе в нежилое коммерческое помещение, расположенное по адресу: г. Челябинск, ул. 1-я Эльтонская, д. 9 (ул. Зальцмана, д. 34), следующего содержания: «ТОЛЬКО ЛУЧШИЕ МАСТЕРА 8(351) 200-37-34 Зум Зум».

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр рекламной конструкции, размещенной в г. Челябинск, ул. 1-я Эльтонская, д. 9 (ул. Зальцмана, д. 34), о чем составлен Акт осмотра № 89-2021 от 08.09.2021. В результате осмотра установлено, что рекламная конструкция содержит сведения: «ТОЛЬКО ЛУЧШИЕ МАСТЕРА 8(351) 200-37-34 Зум Зум».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи www.rossvyaz.ru, телефонный номер 8 (351) 200-37-34 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Манго Телеком».

Челябинским УФАС России направлен запрос ООО «Манго Телеком» (от 27.08.2021 исх. № СК/10909/21) о представлении сведений о лице, которому принадлежит телефонный номер 8(351) 200-37-34.

Согласно сведениям, представленным ООО «Манго Телеком», телефонный номер 8(351) 200-37-34 предоставлен ИП Вестратенко Роману Викторовичу <...> (далее — ИП Вестратенко Р.В.). Договор ООО «Манго Телеком» заключен с ИП Вестратенко Р.В. от 15.07.2019 № 16747184.

Челябинским УФАС России в адрес ИП Вестратенко Р.В. направлено Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 074/05/5-2454/2021 (от 15.09.2021 исх. № СК/11763/21), которым у ИП Вестратенко Р.В. запрошены необходимые документы и сведения.

ИП Вестратенко Р.В. представил письменные пояснения (от 15.10.2021 исх. № 14520/21), согласно которым изготовление и установка спорной конструкции производилась им лично.

ИП Вестратенко Р.В. не отрицает принадлежность спорной конструкции именно ему.

Кроме того, спорная конструкция при входе в нежилое помещение, расположенная по адресу: г. Челябинск, ул. 1-я Эльтонская, д. 9 (ул. Зальцмана, д. 34), ИП Вестратенко Р.В. демонтирована в кратчайшие сроки. В качестве доказательства демонтажа конструкции ИП Вестратенко Р.В. представил к письменным пояснениям фотографию, подтверждающую снятие спорной конструкции.

Рассмотрение заявления и материалов дела приводит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) реклама – это 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.

Конструкции, содержащие информацию о характеристиках реализуемых товаров, либо различные лозунги, слоганы, либо иную информацию об определенном лице или товаре, не обязательную к размещению, могут быть расценены как вывески, содержащие сведения рекламного характера, и на такие конструкции распространяются требования Федерального закона «О рекламе». Указанная позиция подтверждается, в том числе решениями судов по делам № А28-12028/2016, № А43-17212/2015, № А51-3119/2010, № А51-7177/2009.

Судебной практикой, в частности по делу № А76-13922/2016 также подтверждено, что коммерческое обозначение является средством индивидуализации юридического лица, а значит, может быть объектом рекламирования.

Конструкция, указанная в Акте осмотра, не может быть квалифицирована в

качестве информационной вывески, размещение которой обязательно в силу Закона о защите прав потребителей, статьи 495 ГК РФ либо в силу обычаев делового оборота.

Совокупность указанной на данной конструкции информации привлекает интерес к парикмахерским услугам и по своему содержанию и формату размещения явно направлена на привлечение внимания указанной парикмахерской.

Пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» установлено, что 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 29 Постановления Пленума ВАС РФ «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.

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).

Рассматриваемая реклама содержит утверждение «ТОЛЬКО ЛУЧШИЕ МАСТЕРА». При этом в рекламе отсутствует указание конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Кроме того, ИП Вестратенко Р.В. не представил доказательств достоверности рекламы, а именно: «ТОЛЬКО ЛУЧШИЕ МАСТЕРА».

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама распространена с признаками нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы следует признать ИП Вестратенко

Романа Викторовича <...>

В материалы дела ИП Вестратенко Р.В. представил письменные пояснения, согласно которым рекламная конструкция в настоящее время демонтирована. В качестве доказательства демонтажа ИП Вестратенко Р.В. представил фотографию, подтверждающую снятие рекламной конструкции, в связи с чем Комиссия считает возможным не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ИП Вестратенко Романа Викторовича <...>, нарушившим пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при размещении рекламы по адресу: г. Челябинск, ул. 1-я Эльтонская, д. 9 (ул. Зальцмана, д. 34), следующего содержания: «ТОЛЬКО ЛУЧШИЕ МАСТЕРА 8(351) 200-37-34 Зум Зум».

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 Вестратенко Романа Викторовича.

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