

РЕШЕНИЕ

по делу № 012/05/5-692/2021

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

Резолютивная часть решения объявлена: 23 августа 2021 года

Полный текст решения изготовлен: 23 августа 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела,

член Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов,

член Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов,

рассмотрев дело № 012/05/5-692/2021, возбужденное по факту распространения рекламы на территории Республики Марий Эл, г. Йошкар-Ола, следующего содержания «Лучший дом из силикатного кирпича...» с признаками нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

в присутствии представителя ЗАО по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее — Марийское УФАС России) в ходе осуществления мониторинга наружной рекламы в феврале 2021 года установлен факт размещения рекламы следующего содержания:

Кроме того, в ходе осуществления мониторинга наружной рекламы в июне 2021 года установлен факт размещения рекламной информации следующего содержания:

В рамках рассмотрения дела № 012/05/5-692/2021 также, антимонопольным органом установлен факт размещения рекламной информации по адресу: юго-восточнее пересечения Казанского тракта с ул. Звездная следующего содержания:

На заседании Комиссии Марийского УФАС России ЗАО факт нарушения законодательства о рекламе не признало. Дополнительно пояснило, что объект рекламирования определен обществом, следовательно, рекламодателем является ЗАО «МЗСК». Более того, указало, что в настоящее время спорная рекламная информация не размещается. В качестве доказательств представлен фотоотчет.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к выводу о нарушении законодательства о рекламе при размещении рассматриваемой рекламы по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Закона о рекламе 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.

Кроме того, когда размещаемая рекламная информация направлена не

столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров (например, всплывающий баннер), такая информация может быть признана рекламой.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования являются ЗАО и продукция, реализуемая обществом.

Таким образом, информация, размещенная на рекламных конструкциях следующего содержания «Лучший дом из силикатного кирпича...», характеризуется совокупностью признаков, установленных пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламой.

В силу части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 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.

В силу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Пленум ВАС РФ в пункте 29 Постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, 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.

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 (письмо ФАС России № АК/5810/14 от

20.02.2014). 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.

В рассматриваемой рекламе указано: «Лучший дом из силикатного кирпича...» при этом объективное подтверждение с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, отсутствует.

Из письменных пояснений ЗАО следует, что обществом в 2020 году проведен опрос среди застройщиков г. Йошкар-Олы, по результатам которого силикатный кирпич был признан лучшим материалом для строительства домов при оценке соотношения цены и качества.

Обществом представлены результаты опроса по состоянию на сентябрь 2020 года, 17 мая 2021 года, из содержания результатов опроса следует, что большинство опрошенных указали, что их все устраивает. При этом, однозначно установить, что «лучшие дома из силикатного кирпича» не представляется возможным.

Однако в рекламе отсутствует указание на конкретный критерий, с помощью которого указанная в рекламе информация может быть подтверждена или опровергнута объективными данными и по которому возможно осуществить сравнение.

Таким образом, используемое в спорной рекламе словосочетание «Лучший дом из силикатного кирпича ...» нарушают [пункт 1 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований [пункт 1 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно [пункту 5 статьи 3](#) Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Так, из письменных пояснений ЗАО следует, что общество является изготовителем стройматериалов, в том числе силикатного кирпича. Рекламные макеты разработаны обществом.

Таким образом, лицом, заинтересованным в распространении рекламы товара является ЗАО «МЗСК», поскольку общество имеет коммерческий интерес в продвижении рекламируемого товара на рынке товаров.

Таким образом, ЗАО является рекламодателем как лицо, оказывающее услуги, являющиеся объектом рекламирования.

Марийским УФАС России установлено, что между ООО «Мир рекламы-медиа» и ЗАО заключены счета-оферты № 244 от 29.01.2021 и № 465 от 25.02.2021 в отношении рекламной конструкции, расположенной по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, северо-западнее, д. 45, микрорайона фестивальный, г. Йошкар-Ола, Кокшайский проезд, д. 49, согласно которому агент обязуется от своего имени за счет ЗАО за вознаграждение совершить юридические и фактические действия по размещению рекламных материалов общества на средствах наружной рекламы, принадлежащих третьим лицам.

В свою очередь между ООО и ООО заключен договор от 15.09.2021 № 44, в соответствии с которым ООО разместило рекламные материалы ЗАО (приложение № 167 от 04.02.2021). Следовательно, ООО является рекламодателем в отношении рекламы, распространяемой по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, северо-западнее, д. 45, микрорайона фестивальный.

Кроме того, антимонопольным органом установлено, что рекламодателем рекламных конструкций, распространяемых по адресу: Республика Марий Эл, Кокшайский проезд, д. 49, Казанский тракт северо-западнее АЗС Татнефть» является ИП.

В соответствии с постановлением администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» от 05.04.2019 № 336 спорная рекламная конструкция включена в схему размещения рекламных конструкций на территории городского округа «Город Йошкар-Ола». Разрешение на установку рекламной конструкции выдано ИП.

Так между ИП заключен договор комиссии № 01/21 от 01.02.2021, в соответствии с которым ИП по поручению ИП от своего имени, но за счет ИП совершает с третьими лицами сделки на размещение рекламных материалов на средствах наружной рекламы.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольным органом установлено, что спорная рекламная информация в настоящее время не распространяется. ЗАО представлен

фотоотчет, подтверждающий факт устранения нарушения законодательства о рекламе.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ЗАО, распространяемая по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, северо-западнее, д. 45, микрорайона фестивальный, следующего содержания:

Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Кокшйский порезд, д. 49:

Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Казанский тракт, северо-западнее АЗС Татнефть:

поскольку в ней нарушены требования пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе»

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

