

РЕШЕНИЕ

по делу № 012/05/5-110/2021

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«12» мая 2021 года
Ола

г. Йошкар-

Резолютивная часть решения объявлена: «11» мая 2021 года

Полный текст решения изготовлен: «12» мая 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя - начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов,

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 № 012/05/5-110/2021 по факту распространения магазином женской одежды «BUSINESS LINE» недостоверной рекламы, в отсутствии лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее — Марийское УФАС России) в ходе осуществления мониторинга рекламы установлен факт распространение рекламного смс-сообщения с текстом «-40% на ВСЁ в честь Дня Рождения BUSINESS LINE! Только ТРИ ДНЯ!» от отправителя BISLINE.RU.

Также, данная информация была размещена на странице магазина женской одежды «BUSINESS LINE» в социальной сети «Инстаграм».

Определением Марийского УФАС России от 12.02.2021 о возбуждении дела о нарушении законодательства о рекламе к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения

законодательства о рекламе, привлечен.

Из письменных пояснениях вх. № 2654 от 25.03.2021 следует, что продавцом, а также лицом ответственным за страницу в социальной сети «Инстаграм» является Распространение рекламного смс-сообщения также осуществлялось посредством оказания услуг оператором связи ПАО «Мегафон».

Определением об отложении рассмотрения дела № 012/05/5-110/2021 от 01.04.2021 к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечена.

Из письменных пояснений следует, что индивидуальным предпринимателем было запущено маркетинговое мероприятие «-40% в честь Дня Рождения «BUSINESS LINE», действующее в период с 20.11.2020 по 22.11.2020 в салонах магазинов BUSINESS LINE.

Извещение о проведении маркетингового мероприятия направлялись посредством смс-сообщений через оператора связи, а также путем опубликования информации в социальной сети «Инстаграм».

Комиссия Марийского УФАС России изучив представленные документы установила следующее.

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 пункте 2 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» установлено, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Из анализа текста указанных сообщений следует, что объектом рекламирования выступают товары, реализуемые в магазине «BUSINESS LINE» (женская одежда), а

также сам магазин.

Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

Согласно Письму ФАС России от 05.04.2007 года исх. № АЦ/4624 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.

Согласно Письму ФАС России от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе» квалификация информации как рекламы либо иного рода информации зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных в такой информации.

Указанная в смс-сообщении информация содержит следующие признаки рекламы: распространена посредством подвижной радиотелефонной связи, адресована неопределенному кругу лиц, т. е. не адресована какому-либо конкретному лицу, направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - товарам (в том числе женской одежде), реализуемым в магазине «BUSINESS LINE», а также к магазину «BUSINESS LINE», формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке. Следовательно, указанная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым Законом о рекламе.

Статьей 5 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о размере скидок и других условиях приобретения товара.

Текст рассматриваемой рекламы содержал указание на то, что скидка в размере 40% распространяется на весь ассортимент, представленный в магазине «BUSINESS LINE». В то же время, данная информация не соответствует действительности, так

как скидка не предоставлялась на отдельные категории товаров.

Однако при покупке в магазине женской одежды «BUSINESS LINE», расположенном по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Баумана, д. 16, продавец сообщил, что скидка распространяется не на весь ассортимент магазина. Так, указанная в рекламе скидка в размере 40% не распространялась на товары, на ценнике которых, датированном 10.11.2020, уже выставлена скидка, что подтверждается чеком о покупке товара и имеющимся ценником на товар.

На основании вышеизложенного, Марийским УФАС России установлено нарушение пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В силу части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; 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.

Из имеющихся материалов дела усматривается, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является, осуществляющая коммерческую деятельность по розничной продаже товаров, в том числе женской одежды в магазине «BUSINESS LINE», расположенном по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Баумана, д. 16.

Так, между и ПАО «Мегафон» заключен договор на оказание услуг фиксированной связи от 21.09.2007.

Комиссия Марийского УФАС России считает, что рекламодателем и рекламопроизводителем в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе является, что подтверждается предпринимателем в ответе на запрос Марийского УФАС России вх. № 3467 от 15.04.2021.

На основании вышеизложенного, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

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

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что маркетинговое мероприятие проводилось в период с 20.11.2020 по 22.11.2020. Рекламная информация в социальной сети «Инстаграм» не размещается.

Комиссия Марийского УФАС России считает, что в данном случае отсутствуют основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Учитывая изложенное, руководствуясь статей 5, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, следующего содержания: «-40% на ВСЁ в честь Дня

Рождения BUSINESS LINE! Только ТРИ ДНЯ!», поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечение лица к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии