ООО «Матрёшка»

<...>

г. Барнаул, 656015

ИП <...>

<...>

с. Павловск, 659000

ООО «Гэллэри Сервис»

Багратионовский проезд, д.7, кор. 20А

г. Москва, 121087

Кирова ул., д.51А

г. Барнаул, 656038

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/5-587/2019

Решение в полном объеме изготовлено 24 октября 2019г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/5-587/2019 по факту размещения и распространения по адресу: г. Барнаул, пр-т Красноармейский, д.10 (пересечение ул. Гоголя), рекламы следующего содержания: «Свадьбы и другие торжества… Лучшие банкеты у нас! КАФЕ PLAZA пр-т Красноармейский, 25, ТЦ PLAZA, 1 этаж <...> <...>», в которой усматриваются признаки нарушения п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, – ООО «Матрёшка»,

в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, ИП <...>,

в присутствии рекламораспространителя ООО «Гэллэри Сервис» - в лице

представителя по доверенности №267 от 15.10.2019г. <...>,

УСТАНОВИЛА:

в соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ООО «Матрёшка» о дате и времени рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом, ходатайств в антимонопольный орган от ООО «Матрёшка» не поступало.

ИП <...> о дате и времени рассмотрения дела уведомлена надлежащим образом, ходатайств в антимонопольный орган от ИП <...> не поступало.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствии ООО «Матрёшка», ИП <...>.

Алтайским краевым УФАС России установлен факт размещения и распространения в г. Барнауле по адресу: пр-т Красноармейский, д.10 (пересечение ул. Гоголя), рекламы следующего содержания: «Свадьбы и другие торжества… Лучшие банкеты у нас! КАФЕ PLAZA пр-т Красноармейский, 25, ТЦ PLAZA, 1 этаж <...> <...>».

Согласно договору №БРН65/03/19, представленному ООО «Гэллэри Сервис» (вхд. №1910580 от 08.08.19г.), рекламодателем является ООО «Матрёшка» (ИНН 2221230704, ОГРН 1162225098265). В соответствии с Приложением №9 к Договору №БРН65/03/19 от 01.03.2019 рассматриваемая реклама размещалась на билборде по адресу: г. Барнаул, пр. Красноармейский, 10 (напротив здания №25), сроком с 01.07.2019 до 31.07.2019.

12.08.2019г. Алтайским краевым УФАС России возбуждено производство по делу №022/05/5-587/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Матрёшка». Рассмотрение дела назначено на 03.09.2019г.

03.09.2019г. в связи с отсутствием доказательства надлежащего извещения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламодателя ООО «Матрёшка», срок рассмотрения дела №022/05/5-587/2019 продлен до 12.10.2019г., рассмотрение дела назначено на 03.10.2019г.

03.10.2019г. Комиссия, изучив документы и материалы, представленные ООО «Матрёшка» (вхд.№199117 от 08.07.2019г.) и заслушав доводы представителя Общества по доверенности б/н от 30.09.2019г. <...>, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Представитель ООО «Матрёшка» - <...> факт нарушения признала и сообщила, что нарушение устранено. <...> пояснила, что между ООО «Матрёшки» и ИП <...> был заключен договор, согласно которому Общество взяло на себя обязательство

разместить рекламно-информационный материал ИП <...>.

Кроме того, по информации представителя, изготовлением рекламы занималось ООО «Гэллэри Сервис».

Комиссия, изучив документы и материалы, представленные ООО «Матрешка», а также заслушав доводы стороны, пришла к выводу о необходимости привлечение к участию в деле ИП <...> и ООО «Гэллэри Сервис». Срок рассмотрения дела №022/05/5-587/2019 продлен до 12.11.2019г., рассмотрение дела назначено на 23.10.2019г.

23.10.2019г. Комиссия, изучив документы и материалы, представленные ООО «Матрёшка» (вхд.№199117 от 08.07.2019г.), ООО «Гэллэри Сервис» (вхд.№1913833 от 17.10.2019г.), а также, заслушав доводы представителя ООО «Гэллэри Сервис» - <...>, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

В соответствии со ст.3 Федерального 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.

Согласно п.2 ст.3 Федерального 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.

Согласно п.1 ч.3 ст.5 Федерального 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 рекламе используется словосочетание «Лучшие банкеты у нас!».

ООО «Матрёшки» зарегистрировано межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы России №15 по Алтайскому краю 28.10.2016г. (ОГРН 1162225098265), осуществляет деятельность согласно выписке из ЕГРЮЛ – Деятельность ресторанов и услуг по доставке продуктов питания (ОКВЭД – 56.10).

Согласно материалам, представленным ООО «Матрёшка» (вхд.№199117 от 08.07.2019г.) следует, что между ООО «Матрёшка» и ИП <...> был заключен агентский договор на размещение рекламы б/н от 04.02.19г., согласно которому ООО «Матрёшка» взяло на себя обязательство разместить рекламно-информационный материал ИП <...> на возмездной основе. В соответствии с п.1.3 агентского договора ООО «Матрёшка» имеет право привлекать третьих лиц для выполнения своих обязательств по договору. Для этих целей ООО «Матрёшка» заключило Договор №БРН65/03/19 от 01.03.2019г. с ООО «Гэллэри Сервис». На основании этого договора 01.07.2019г. на рекламной конструкции (билборд), расположенной по адресу: г. Барнаул, пр. Красноармейский, д.10, были размещены рекламно-информационные материалы ИП <...> о проведении банкетов

в кафе «PLAZA». Деятельность в кафе «PLAZA» по предоставлению услуг общественного питания осуществляет ИП <...>, используя данное помещение на праве аренды согласно Договору аренды №1/18 от 12.04.2018г. ООО «Матрёшка» представлена фотография, согласно которой, нарушение п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» устранено.

ООО «Гэллэри Сервис» зарегистрировано межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №46 по г. Москве 01.01.2008г. (ОГРН 1047796590159), осуществляет деятельность согласно выписке из ЕГРЮЛ – Деятельность рекламных агентств (ОКВЭД – 73.11).

Согласно документам и материалам, представленным ООО «Гэллэри Сервис» (вхд.№1913833 от 17.10.2019г.), следует, что рекламный макет Обществом получен по электронной почте от ООО «Матрёшка», далее данный макет был отправлен в печать и напечатан баннер. Таким образом, ООО «Гэллэри Сервис», согласно Приложению №2 к договору №БРН65/03/19 от 01.03.2019г., осуществляло только изготовление полноценной печати, при этом Общество не определяло ни объект рекламирования, ни содержание рекламы.

На заседании Комиссии представитель ООО «Гэллэри Сервис» <...> отзыв на определение Общества подтвердила, пояснив, что ООО «Гэллэри Сервис» является рекламораспространителем.

ИП <...> зарегистрирована межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы России №15 по Алтайскому краю 09.06.2016г. (ОГРНИП <...>), осуществляет деятельность согласно выписке из ЕГРИП – Деятельность ресторанов и услуг по доставке продуктов питания (ОКВЭД – 56.10).

ИП <...> не представлены запрашиваемые документы и материалы.

В соответствии с пунктом 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "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», «самый вкусный», 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).

Используемая в рекламной информации превосходная степень слова «лучшие», однозначно указывает, что банкеты в кафе PLAZA являются самыми лучшими среди банкетов в других кафе г. Барнаула.

В рассматриваемой рекламе отсутствует критерий, по которому рекламируемые

банкеты являются лучшими в городе Барнауле. Реклама товаров (работ, услуг) не должна создавать у потребителей заблуждений относительно свойств (качеств, характеристик и др.) товара (работы, услуги).

Таким образом, в рекламе не допускается использование информации не соответствующей действительности и аналогичных сведений о преимуществах рекламируемого товара.

Действующее законодательство в регулируемой сфере правоотношений исходит из того, что достоверность распространяемой рекламы с использованием утверждений в превосходной степени должна соответствовать реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

При этом применительно к использованию в рекламе терминов в превосходной степени, действует презумпция несоответствия действительности таких терминов в превосходной степени и утверждений, если рекламодатель не подтвердит их истинность, представив документальные тому доказательства. При этом использование в рекламе сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию.

В соответствии с пунктом 28 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требования п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Комиссией в ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Матрёшка» и ИП <...> являются рекламодателями, ООО «Гэллэри Сервис» - рекламораспространителем.

Согласно абз. а) п.36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, факт нарушения п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» в действиях ООО «Гэллэри Сервис» не подтвердился.

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения рекламодателем – ООО «Матрёшка» и ИП <...> п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», что выражается в ненадлежащем размещении рекламы на билборде в г. Барнауле.

Согласно п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении законодательства Российской Федерации о рекламе.

ООО «Матрёшка» представлена фотография, согласно которой, нарушение п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» устранено.

Руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с абз. а) п.36, пп.37-42, п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию: «Свадьбы и другие торжества… Лучшие банкеты у нас! КАФЕ PLAZA пр-т Красноармейский, 25, ТЦ PLAZA, 1 этаж <...> <...>», размещенную и распространенную по адресу: г. Барнаул, пр-т Красноармейский, д.10 (пересечение ул. Гоголя), ненадлежащей.
2. Признать ООО «Матрёшка» нарушившим требования п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».
3. Признать ИП <...> нарушившей требования п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».
4. Производство по делу в отношении ООО «Гэллэри Сервис» прекратить.
5. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с нецелесообразностью.

Передать материалы дела в отношении уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России, для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>