

-
- **возбуждении дела № 012/05/5-692/2021**
- **признакам нарушения законодательства о рекламе**
-

«26» июля 2021 года
Йошкар-Ола

Г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, заместитель руководителя – начальник отдела, рассмотрев материалы по факту распространения рекламы следующего содержания «Лучший дом из силикатного кирпича...»,

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 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 «МЗСК» 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 «МЗСК» 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 потребителей «все устраивает». При этом, однозначно установить, что «лучший дом из силикатного кирпича...» не представляется возможным.

Более того в рекламе отсутствует информация о проведении опроса среди застройщиков, физических лиц.

На основании вышеизложенного, Марийским УФАС России усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодаделец, рекламодатель, рекламодатель, рекламодатель.

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; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Так, из письменных пояснений ЗАО «МЗСК» следует, что общество является изготовителем стройматериалов, в том числе силикатного кирпича.

Марийским УФАС России установлено, что между ООО и ЗАО заключен счета-оферты № 244 от 29.01.2021 и № 465 от 25.02.2021, согласно которым агент обязуется от своего имени за счет ЗАО «МЗСК» 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 15.09.2016 № 44, в соответствии с которым ООО разместило рекламные материалы ЗАО (приложение № 167 от 04.02.2021).

Кроме того, антимонопольным органом установлено, что аналогичная реклама размещалась по адресу: Республика Марий Эл Кокшайской проезд, южнее д. 49. 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.

Антимонопольным органом установлено, что объект рекламирования определен ЗАО. Таким образом рекламодателем спорной рекламы является ЗАО, рекламодателями ООО, ИП.

На основании изложенного, в действиях ЗАО усматриваются признаки нарушения п.1 ч.3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», что является достаточным для возбуждения дела.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 012/05/5-692/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения:
ЗАО;

3. Назначить дело № 012/05/5-692/2021 к рассмотрению на 10 августа 2021 года в 10 часов 30 минут в помещении Марийского УФАС России, по адресу г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, д. 164.

4. Явка представителей лиц, участвующих в деле (с надлежащим образом оформленной доверенностью) не обязательна, а является правом.

5. ЗАО **в срок до 06 августа 2021 года** представить в Марийское УФАС России следующие сведения и документы:

1) кто является рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы (с учетом положений статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе») по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Кокшайский проезд, южнее дома 49:

- копию заявок на изготовление/размещение рассматриваемой рекламной информации;

- копии договоров на распространение рассматриваемой рекламы;

- период размещения спорной рекламной информации;

2. в связи с чем в рассматриваемой рекламе используется словосочетания «лучший дом из силикатного кирпича»? Представить мотивированную позицию и документальные доказательства, подтверждающие указанное утверждение;

3) прайс лист на продукцию ЗАО «МЗСК» по состоянию на период размещения спорной информации;

4) иные сведения и документы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

6 ИП в срок до 06 августа 2021 года представить в Марийское УФАС России следующие сведения и документы:

1) кто является рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем рассматриваемой рекламы (с учетом положений статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе») по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Кокшайский проезд, южнее дома 49:

- копию заявок на изготовление/размещение рассматриваемой рекламной информации;

- копии договоров на распространение рассматриваемой рекламы;

- период размещения спорной рекламной информации;

2) иные сведения и документы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

Все затребованные документы должны быть оформлены в соответствии с требованиями делопроизводства, подписаны должностным лицом и заверены печатью. В случае невозможности представления документов в указанные сроки просим направить их по факсу: 8(8362)56-60-56 либо по электронной почте to12@fas.gov.ru, с последующим направлением по почте.

В случае отсутствия названных документов представить письменное объяснение причины их отсутствия.

Заместитель руководителя –
начальник отдела