

Индивидуальному предпринимателю

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 10-Р-16

Резолютивная часть решения оглашена 18.07.2016

г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 25.07.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: «...» – заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

«...». – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления (отсутствует);

Члены Комиссии:

«...» – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

«...». – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

рассмотрев дело № 10-Р-16, возбужденное по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон

о рекламе) в отношении <...> по факту размещения в журнале «Выходной день» № 2 (46) март – май 2016 на стр. № 9, рекламы следующего содержания:

««T-STERONE» сеть магазинов спортивного питания. Самый широкий ассортимент спортивного питания в Хакасии и на Юге Красноярского края. При покупке назови кодовое слово «Выходной» и получи скидку 5 % на любую продукцию! Если быть, то быть первым. г. Абакан ул. Щетинкина, 40, vk.com/t-sterone19 т.:8-961-746-30-66».

В присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <...>.

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения Хакасским УФАС России мониторинга печатных СМИ на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, 16.04.2016 года выявлено распространение <...> рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в журнале «Выходной день» № 2 (46) март – май 2016 на стр. № 9, следующего содержания:

««T-STERONE» сеть магазинов спортивного питания. Самый широкий ассортимент спортивного питания в Хакасии и на Юге Красноярского края. При покупке назови кодовое слово «Выходной» и получи скидку 5 % на любую продукцию! Если быть, то быть первым. г. Абакан ул. Щетинкина, 40, vk.com/t-sterone19 т.:8-961-746-30-66» (далее – реклама).

Хакасским УФАС России был направлен запрос (от 17.03.2016 исх. № 04-1466/КМ) журналу «Выходной день» о предоставлении информации о размещении вышеуказанной рекламы. Был получен ответ (от 04.04.2016 вх. № 1678), в котором представлен утвержденный макет данной рекламы, а также договор № 1 от 19.02.2016 года на размещение рекламы в журнале «Выходной день», заключенный между <...> и главным редактором данного журнала <...>. Также представлено приложение к данному договору, в котором указаны следующие сведения: номер журнала, дата выхода, количество полос, сумма платы за размещение рекламы.

31.03.2016 года (исх. № 04-1789/КМ) Хакасским УФАС России был направлен запрос <...> о предоставлении информации о размещении вышеуказанной рекламы и документальных доказательств о том, что ассортимент спортивного питания магазина «T-STERONE» действительно является самым широким в Хакасии и на Юге Красноярского края.

На данный запрос поступил ответ (от 14.04.2016 года вх. № 1921), в котором изложено, что макет вышеуказанной рекламы составил и утвердил <...>. Также в ответе имелось вложение файл формата Excel, в котором был перечислен весь ассортимент спортивного питания, имеющегося в наличии магазина «T-STERONE» по состоянию на 14.04.2016 г.

29.04.2016 года (исх. № 04-2519/КМ) был направлен запрос <...> – магазин

«Геркулес» (конкуренту <...> – магазин «T-STERONE») о предоставлении сведений об ассортименте спортивного питания, который имелся в наличии магазина спортивного питания «Геркулес», находящегося на территории Хакасии, по состоянию на 14.04.2016 г.

На данный запрос поступил ответ (от 04.05.2016 г. вх. № 2292), в котором был представлен весь ассортимент товаров по состоянию на вышеуказанную дату. В данном перечне присутствуют товары, которые не представлены <...>

Определением от 13.05.2016 г. возбуждено дело 10-Р-16 по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в отношении <...>, рассмотрение дела назначено на 31.05.2016 г.

В назначенное время <...> явился на рассмотрение настоящего дела и пояснил следующее.

На момент размещения рекламы <...> провел мониторинг рынка, исходя из которого ассортимент магазина спортивного питания «T-STERONE» являлся самым широким по Хакасии и Югу Красноярского края. Также <...> пояснил, что предоставит документальное подтверждение достоверности рассматриваемой рекламы.

Комиссия Хакасского УФАС России рассмотрев материалы дела, пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела № 10-Р-16 в связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств.

14.07.2016 года в назначенное время представитель <...> – <...> (доверенности не представлено) явился на рассмотрение настоящего дела и пояснил следующее.

<...> находится в больнице и физически не может присутствовать на сегодняшнем рассмотрении. Так как признаки нарушения Закона о рекламе были обнаружены 16.03.2016 года, <...> считает, что не имеет возможности предоставить ассортимент своего товара или каких-либо других доказательств достоверности рекламы по состоянию на 16.03.2016 года, так как с того времени прошло уже почти 4 месяца.

Также представитель ответчика пояснил, что определение об отложении он увидел только 14.07.2016 года. В понедельник - 18.07.2016 года они с <...> могли бы присутствовать на рассмотрении данного дела.

На основании пункта 3.44 Приказа ФАС России от 23 ноября 2012 г. N 711/12 «Об утверждении административного регламента федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства российской федерации о рекламе» Председатель Комиссии объявила перерыв и назначила продолжение рассмотрения данного дела с того момента, на котором оно было прервано на 18.07.2016 года.

18.07.2016 года <...> явился на рассмотрение настоящего дела и пояснил следующее.

Так как признаки нарушения законодательства о рекламе были обнаружены уже давно, то представить доказательства на тот момент не представляется

возможным. Кроме того, <...> указал, что он не обязан доказывать свою невиновность и считает возможным рассмотреть дело на основании имеющихся в деле материалов.

Рассмотрев имеющиеся в деле доказательства, оценив пояснения ответчика, комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 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.

Объектом рекламирования является - 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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

В силу [пункта 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. При этом доказательств подтверждения фразы «самый широкий ассортимент спортивного питания в Хакасии и на Юге Красноярского края», используемой в рекламе, предпринимателем не предоставлено.

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 соответствии с [пунктом 29](#) Постановления Пленума ВАС РФ 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 потребителей 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: "самый", "дешевле", "лучший", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не имеющая такого подтверждения, 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 силу [пункта 4 статьи 3](#) Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Комиссия при принятии решения учитывает информацию, предоставленную <...>, который осуществляет аналогичный вид деятельности. Как следует из ассортимента товаров <...>, группа ВСАА (аминокислот), например, фирмы PureProtein ВСАА имеет четыре позиции (вкуса), тогда как у <...> в идентичной подгруппе по состоянию на 14.04.2016 г. имелось только две позиции (вкуса).

Поскольку <...> не подтвердил достоверность рассматриваемой рекламы, размещенной в журнале «Выходной день» № 2 (46) март – май 2016 на стр. № 9, то данная реклама является ненадлежащей, поскольку нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Рекламодателем данной рекламы является <...>

В соответствии с [частью 6 статьи 38](#) Закона о рекламе, рекламодатель несет ответственность за нарушение [части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе.

Так как из пояснений <...> и главного редактора журнала «Выходной день» следует, что, рассматриваемая реклама размещалась только в одном номере журнала «Выходной день», следовательно, оснований для выдачи предписания об устранении нарушений законодательства о рекламе не имеется.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: ««T-STERONE» сеть магазинов спортивного питания. Самый широкий ассортимент спортивного питания в Хакасии и на Юге Красноярского края. При покупке назови кодовое слово «Выходной» и получи скидку 5 % на любую продукцию! Если быть, то быть первым. г. Абакан ул. Щетинкина, 40, vk.com/t-sterone19 т.:8-961-746-30-66», распространенную <...> ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

2. Предписание <...> не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хакасского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»