

РЕШЕНИЕ

по делу №40 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

23 июля 2013 года

г. Ставрополь

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

Тихенький О.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;

Силичев М.В. – член Комиссии, заместитель начальника отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции;

Маскаева Н.В. – член Комиссии, государственный инспектор отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №40 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения ИП <.....> недостоверной рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38 – ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя индивидуального предпринимателя <.....> по доверенности б/н от 25 июня 2013 года <.....>.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ставропольского УФАС России поступило заявление ООО «СТАНДАРТ-СШ» (вх. №3041 от 22.03.2013) о распространении в городе Ставрополе ИП <.....> наружной рекламы, сообщающей о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В ходе проверки фактов, изложенных в заявлении, Ставропольским УФАС России были выявлены нарушения законодательства РФ о рекламе.

В городе Ставрополе, в марте 2013 года, на внешних стенах жилых домов по улице Тельмана 239, 1-Промышленная 5Г, Степная 6 и Серова 10, был выявлен факт размещения наружной рекламы, направленной на привлечение внимания к услугам паспортно-визового сервиса. Во всех этих рекламных материалах содержится следующая информация: «У НАС – БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!» и «ТЕПЕРЬ – БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!».

Используемые в рекламе фразы «У НАС БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!» и «ТЕПЕРЬ – БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!», содержат информацию, сообщающую о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте другими товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Кроме того, в рекламе, распространенной ИП <.....> используется фраза «Официальный представитель ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «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 и поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «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 соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 5, пунктом 1 части 3 статьи 5 и пунктом 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламоделец.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе», рекламоделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) рекламы лицо.

Документального подтверждения соответствия действительности словосочетания «У НАС – БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!» и «ТЕПЕРЬ – БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!», а также фразы «Официальный представитель ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России» ИП <.....> в адрес Ставропольского УФАС России не представил.

В адрес Ставропольского УФАС России поступило ходатайство (вх. №7546 от 08.07.2013) представителя ИП <.....> по доверенности б/н от 25 июня 2013 года <.....> о прекращении производства по делу №40, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, в связи с истечением трехмесячного срока рассмотрения данного дела.

На рассмотрении дела представитель ИП <.....> по доверенности б/н от 25 июня 2013 года <.....> данный довод поддержала, а также пояснила, что Ставропольским УФАС России ранее было возбуждено и рассмотрено дело по вышеуказанному нарушению законодательства о рекламе, а также выдано предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе. Во исполнение предписания данная реклама была демонтирована. Следовательно, фотографии, которые имеются в материалах дела №40, не являются соответствующими действительности.

Комиссия Ставропольского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения рекламного законодательства, изучив доводы и аргументы представителя ИП <.....>, приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Правительством Российской Федерации от 17.08.2006 №508, дело рассматривается антимонопольным органом в течение 1-го месяца со дня его возбуждения.

В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на 2 месяца.

В соответствии с пунктом 3.47 Административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 №711/12, комиссия рассматривает дело в течение одного месяца со дня его возбуждения. В исключительных случаях срок рассмотрения дела может быть продлен Комиссией, но не более чем на два месяца.

На основании пункта 3.48 Административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 №711/12, комиссия принимает решение об отложении рассмотрения дела с указанием даты и времени его рассмотрения в случае:

- получения мотивированного ходатайства стороны по делу или иного лица, привлеченного к участию в деле, об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки на его рассмотрение по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами;
- если установлена необходимость получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств.

В адрес Ставропольского УФАС России неоднократно поступали ходатайства (вх. №4166 от 19.04.2013, вх. №5625 от 03.06.2013, вх. №5628 от 03.06.2013) ИП <.....> об отложении рассмотрения дела №40, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также о продлении срока предоставления запрашиваемой информации, в связи с нахождением индивидуального предпринимателя в командировке в городе Москва.

В целях соблюдения прав и законных интересов ИП <.....>, а также для наиболее полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела Комиссией Ставропольского УФАС РФ были приняты решения об отложении рассмотрений дела №40.

Кроме того, индивидуальным предпринимателем были представлены в адрес Ставропольского УФАС России письменные объяснения (вх. №4798 от 08.05.2013 и вх. №6112 от 13.06.2013) с приложением запрашиваемых в определении по делу №40, документов в неполном объеме.

Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по

признакам нарушения законодательства РФ о рекламе регламентирован порядок рассмотрения антимонопольными органами дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

Данные Правила являются документом, который не содержит обязательных требований и предписаний, не создают как для юридических лиц, так и для индивидуальных предпринимателей, в данном случае ИП <.....>, никаких последствий в осуществлении ими предпринимательской деятельности.

Следовательно, ссылки представителя ИП <.....> по доверенности <.....> о том, что Ставропольским УФАС России нарушен трехмесячный срок рассмотрения дела №40, возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, не состоятельны, поскольку нарушение срока рассмотрения антимонопольным органом дела по признакам нарушения законодательства о рекламе не является основанием для освобождения ИП <.....> от ответственности установленной законом.

Довод о том, что Управлением ранее было возбуждено и рассмотрено дело по вышеуказанному нарушению законодательства о рекламе, а также выдано предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, в связи с чем, во исполнение предписания данная реклама была демонтирована, а значит фотографии, имеющиеся в материалах дела №40, не являются соответствующими действительности, также не состоятелен по следующим основаниям.

Ставропольским УФАС России 10 мая 2012 года было возбуждено и рассмотрено дело №51 по признакам нарушения законодательства о рекламе. Основанием для возбуждения дела послужило заявление о нарушении ИП <.....> рекламного законодательства. В содержании данной рекламы указывалось «У НАС ДЕШЕВЛЕ, ЛУЧШЕ, БЫСТРЕЕ!», что нарушало пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ о рекламе. По результатам рассмотрения дела №51 ИП <.....> было выдано предписание об устранении данного нарушения, а также предприниматель был привлечен к административной ответственности. Указанное решение, предписание было обжаловано предпринимателем в судебном порядке. Ненормативные акты Управления были оставлены в силе (Дело №63-13210/2012).

Информация об исполнении предписания от 19 июля 2012 года ИП <.....> была представлена в адрес Ставропольского УФАС России 24 августа 2012 года за регистрационным номером №10592. В содержании нового макета рекламы была приведена следующая информация: "было: «У НАС – БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!», стало: «ТЕПЕРЬ – БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!»".

В адрес Ставропольского УФАС России поступило заявление ООО «СТАНДАРТ-СШ» (вх. №3041 от 22.03.2013) о распространении в городе Ставрополе ИП <.....> наружной рекламы, с иным содержанием: «У НАС – БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!» и «ТЕПЕРЬ – БЫСТРЕЕ, ЛУЧШЕ, ДЕШЕВЛЕ!», «Официальный представитель ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России».

Следовательно, содержание новой рекламы отличается от предыдущей и образует еще один состав административного правонарушения, который выразился в нарушении пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, доводы представителя ИП <.....>, что он повторно привлекается за

распространение одной и той же рекламы не состоятельны.

Доказательства, представленные заявителем, о распространении новой рекламы в виде фотосъемки не вызывает у членов комиссии сомнений в их подлинности. Утверждение представителя ИП <.....> о том, что фотографии, приобщенные к материалам дела, не соответствуют действительности безосновательно и не подтверждено документально.

Используемая в рекламе ИП <.....> фраза «Официальный представитель ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России», не соответствуют действительности в связи со следующим. Имеющийся в материалах дела Агентский договор 54-АД/26 от 28 февраля 2013 года не свидетельствует о том, что ИП <.....> является официальным представителем ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России.

На основании пункта 39 части 6 Устава ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России, ФГУП ПВС Федеральная Миграционная Служба России по согласованию с ФМС России может создавать филиалы и открывать представительства на территории Российской Федерации и за её пределами с соблюдением требований законодательства РФ, законодательства иностранных государств по месту нахождения филиалов и представительств, если иное не предусмотрено международными договорами РФ.

Филиалы и представительства осуществляют свою деятельность от имени ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России, которое несет ответственность за их деятельность.

В соответствии с пунктом 40 части 6 Устава ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России, филиалы и представительства не являются юридическими лицами, наделяются ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России имуществом и действуют в соответствии с положением о них. Положения о филиалах и представительствах, а также изменения и дополнения указанных положений утверждаются ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России.

Согласно пункта 42 части 6 Устава ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России, директора филиалов и представительств, главные бухгалтера, заместители директора филиалов и представительств назначаются на должность и освобождаются от должности директором ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России, по согласованию с ФМС России, наделяются полномочиями и действуют на основании доверенности, выданной им директором ФГУП ПВС Федеральной Миграционной Службы России.

Документы, подтверждающие указанные выше полномочия в рамках рассмотрения дела №40, ИП <.....> представлены не были.

Следовательно, понятия «Агентский договор» и «Официальный представитель» не тождественны.

Таким образом, ИП <.....> допущены нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении недостоверной наружной рекламы паспортно-визового сервиса, сообщающей о преимуществах рекламируемого товара перед

находящимися в обороте другими товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, а также рекламы, содержащей не соответствующие действительности сведения о том, что ИП <.....> является официальным представителем ФГУП ПВС Федеральная Миграционная Служба России.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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:

Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП <.....>, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 и пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38 – ФЗ «О рекламе».

Выдать ИП <.....> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ставропольского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 01.07.2013 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.