

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее по тексту – Комиссия, Оренбургское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

«...» – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления – начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

«...» – члена Комиссии, ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

«...» – члена Комиссии, специалиста– эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

в отсутствии:

заявителя – директора ООО «Оренбургсервис» «...»;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...», заявлено ходатайство от 26.06.2019г. о рассмотрении настоящего дела в отсутствии указанного лица;

в присутствии: представителя начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...» по доверенности от 21.06.2019г. – «...»,

рассмотрев дело № 07-17-20/2019, возбужденное в отношении начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...» по признакам нарушения требований, установленных пунктом 4 частью 2 статьи 5 Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г. (далее по тексту - ФЗ «О рекламе, Закон о рекламе) по факту распространения рекламной информации на сайте «Яндекс» с содержанием: «Купить DATSUN вместо Лада – японское качество, та же цена! Новый DATSUN 2018 у дилера. Качество японских автомобилей по цене Лада! Официальный диллер. Гарантия 3 года. Кредит 12 %. Контактная информация +7(3532) 91-19-99 пн-вс 8:00-20:00 Оренбург»,

УСТАНОВИЛА:

22.04.2019г. вх. № 3248 в Управление Федеральной антимонопольной

службы по Оренбургской области поступила жалоба директора ООО «Оренбургсервис» «...» (далее – заявитель) по факту размещения 28.03.2019г. в сервисе «Яндекс» информации рекламного характера, содержащей, по мнению заявителя, некорректное сравнение автомобилей DATSUN над автомобилями LADA.

Из содержания жалобы ООО «Оренбургсервис» следует, что в информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте <https://yandex.ru> размещается информация следующего содержания: «Купить DATSUN вместо Лада – японское качество, та же цена! Новый DATSUN 2018 у дилера. Качество японских автомобилей по цене Лада! Официальный дилер. Гарантия 3 года. Кредит 12 %. Контактная информация +7(3532) 91-19-99 пн-вс 8:00-20:00 Оренбург».

Информация с содержанием: «Купить DATSUN вместо Лада – японское качество, та же цена! Новый DATSUN 2018 у дилера. Качество японских автомобилей по цене Лада! Официальный дилер. Гарантия 3 года. Кредит 12 %. Контактная информация +7(3532) 91-19-99 пн-вс 8:00-20:00 Оренбург» отвечает понятию «реклама», закрепленного пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»: привлекает внимание неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – автомобилю DATSUN с указанием потребительских характеристик «японское качество, та же цена. Новый DATSUN 2018 у дилера. Качество японских автомобилей по цене Лада», с целью формирования или поддержание интереса к данной информации и ее продвижение на рынке, что в полной мере соответствует всем признакам понятия "реклама". Следовательно, к данной информации применимы требования Закона.

Исходя из положений статьи 19 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая конструкция является наружной рекламной конструкцией (наружной рекламой).

По результатам правового анализа в рассматриваемой рекламе усмотрены признаки нарушения требований пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе». Определением исх. № 5235 от 05.06.2019г. в отношении начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...» было возбуждено дело № 07-17-20/2019.

Анализ представленных материалов и действующего законодательства показал следующее.

В рамках поступившей жалобы Оренбургским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «ЯНДЕКС» исх. № 3850 от 25.04.2019г.

о предоставлении сведений о лице, разместившем в сервисе «Яндекс» информацию рекламного характера о сравнении автомобилей DATSUN над автомобилями LADA, а также правовое основание размещения вышеуказанной информации на сайте <https://yandex.ru>, с приложением правоустанавливающих документов.

Согласно представленному ответу ООО «ЯНДЕКС» вх. № 3637э от 07.05.2019г., с 16.11.2018г. по настоящее время в сервисе «Яндекс» рассматриваемое рекламная информация размещается в рамках договора:

- заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «АСТ-МОТОРС» ИНН 5610110363, адрес местонахождения: г.Оренбург, ул. Туркестанская, 161);

- заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «ОКИНАВА» (ИНН 5612085088, адрес местонахождения: г.Оренбург, ул.Авторемонтная, 3).

С учетом представленных ООО «Яндекс» письменных пояснений, Оренбургским УФАС России в адрес ООО «АСТ-МОТОРС» и ООО «ОКИНАВА» были направлены соответствующие запросы.

В соответствии с представленным ответом ООО «АСТ-МОТОРС» вх. от 29.05.2019г., Общество по просьбе ООО «ОКИНАВА» осуществляло оплату услуг «Яндекс.Директ», связанных с размещением рекламных материалов по продвижению автомобилей марки DATSUN, с приложением писем от имени ООО «ОКИНАВА» в адрес ООО «АСТ-МОТОРС» с просьбой об оплате счетов за ООО «ОКИНАВА». ООО «АСТ-МОТОРС» является официальным дилером марки Nissan, в связи с чем у Общества отсутствует экономический интерес в распространении рассматриваемой рекламы.

Согласно представленному ответу ООО «ОКИНАВА» от 29.05.2019г., содержание рассматриваемой рекламы определил начальник отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...». В соответствии с п. 2.11 должностной инструкции, указанное лицо определяет целевую аудиторию и сроки для распространения рекламной информации, виды рекламных носителей. Следуя п. 2.12 должностной инструкции – начальник отдела продаж взаимодействует с контрагентами в целях создания и размещения рекламных материалов, определяет содержание рекламной информации, утверждает образцы рекламной продукции (макеты, слоганы и т.д.). Целью распространения вышеуказанной рекламы явилось доведение до

потребителей информации о возможности приобретения автомобилей Датсун в автосалоне, при этом ООО «ОКИНАВА» не намеревалось производить сравнение между автомобилями, данные сведения ошибочно указаны в виду ненадлежащего контроля со стороны ответственного лица – начальника отдела продаж, в обязанности которого входит знание рекламного законодательства (п. 1.4.27. должностной инструкции).

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования при распространении рекламы, предъявляемые законодательством о рекламе.

Статьей 5 ФЗ «О рекламе» определены общие требования к рекламе. Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе исх. № 5235 от 05.06.2019г., дело № 07-17-20/2019 возбуждено по признакам нарушения требований п. 4 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством. Согласно пункту 1 статьи 14.3 ФЗ "О защите конкуренции" не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и/или его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром.

25.06.2019г. на заседании Комиссии директор ООО «Оренбургсервис» поддерживает ранее изложенную позицию в том, что при размещении рассматриваемого рекламного объявления, возникло некорректное сравнение автомобилей DATSUN над автомобилями LADA, однако, считает, что данный факт существенных убытков ООО «Оренбургсервис» не нанес.

В свою очередь, представитель по доверенности начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» от 21.06.2019г. придерживается ранее изложенной позиции, и пояснила, что распространение указанной рекламы не содержало намерения создать оценку более привлекательных потребительских характеристик автомобилей Датсун перед другими автомобилями, в том числе, автомобиля Лада. «...», являясь должностным лицом, обладающим организационно-распорядительными функциями, что подтверждается приказом № 90

от 01.11.2018г., дополнительным соглашением к трудовому договору № 09/15 от 31.10.2018г., должностной инструкцией от 31.10.2018г. о назначении на должность, допустил низкое качество контроля за соблюдением рекламного законодательства, в связи с чем было допущено нарушение требований рекламного законодательства.

Представитель по доверенности начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» факт размещения рассматриваемой рекламы в сервисе «Яндекс» подтверждает и сообщает, что в настоящее время размещение данной рекламы не производится, однако доказательств прекращения распространения рекламы в материалы настоящего дела не представлены.

Учитывая изложенное, на заседании Комиссии был объявлен перерыв до 26.06.2019г. 15час. 00мин. для подтверждения начальником отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...» того факта, что рассматриваемая реклама, размещенная в сервисе «Яндекс», в настоящее время не распространяется. А также для представления указанным должностным лицом письменных пояснений относительно того - каким образом рассматриваемая рекламная информация появилась в информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте <https://yandex.ru>.

Представитель начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» в установленный срок предоставила доказательства (фотофиксацию) того, что рассматриваемая реклама в сервисе «Яндекс» – не распространяется.

Также представитель начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» пояснила, что текстовое рекламное объявление формировалось рекламной компанией ИП «...» в рамках договора № W102 от 20.08.2018г. В материалы дела «...» приложила скриншот переписки по электронной почте с ИП «...» от 14.05.2019г. относительно распоряжения начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» исключить из рекламных объявлений Общества слова «лада» и «модели лада».

Кроме того, «...» сообщила, что между ООО «ОКИНАВА» и ООО «Яндекс» заключена оферта на оказание услуг «Яндекс.Директ», в соответствии с которой, ООО «ОКИНАВА» вправе по удаленному доступу самостоятельно составлять и редактировать рекламные объявления, рекламную кампанию, с учетом соблюдения требований

действующего законодательства, в том числе, ФЗ «О рекламе» (п. 3.3, 3.5, 3.6, 5.1, 5.2 Оферты).

Таким образом, начальник отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...» в нарушение требований рекламного законодательства самостоятельно разместил рассматриваемую рекламу в информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте <https://yandex.ru> посредством использования личного кабинета, предоставленного ООО «Яндекс».

В ходе рассмотрения дела № 07-17-20/2019, Комиссия считает целесообразным переqualифицировать действия начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...» как нарушающие требования пункта 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В рассматриваемой рекламе содержится некорректное сравнение автомобилей DATSUN над автомобилями LADA.

Некорректность сравнения выразилась в том, что формируется общая оценка более привлекательных потребительских характеристик автомобилей Датсун перед конкурентами автомобилями - Лада.

Использованное в рекламе словосочетание «Купить DATSUN вместо Лада – японское качество, та же цена! Качество японских автомобилей по цене Лада!» предполагает, что рекламируемые таким способом автомобили «DATSUN» должны быть востребованы со стороны потребителей с точки зрения их преимуществ перед автомобилями «Лада».

Согласно части 6 статье 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 1 части 2 статьи 5 Закона несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и/или содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

С учетом имеющихся данных в материалах дела, Оренбургским УФАС России установлено, что рекламодателем рекламы: «Купить

DATSUN вместо Лада – японское качество, та же цена! Новый DATSUN 2018 у дилера. Качество японских автомобилей по цене Лада! Официальный дилер. Гарантия 3 года. Кредит 12 %. Контактная информация +7(3532) 91-19-99 пн-вс 8:00-20:00 Оренбург», распространяемой на сайте <https://yandex.ru> является начальник отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...».

Таким образом, в действиях начальника отдела продаж ООО «ОКИНАВА» «...» при распространении рассматриваемой рекламы были нарушены требования, установленные п. 1 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 3 статьи 36 Закона о рекламе предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

На момент рассмотрения дела № 07-17-20/2019 установлено, что рассматриваемая реклама, размещенная на сайте <https://yandex.ru> на дату 26.06.2019г. – не распространяется, таким образом у Комиссии отсутствуют правовые основания для выдачи предписания.

Руководствуясь пунктом частью 1 статьи 36 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Купить DATSUN вместо Лада – японское качество, та же цена! Новый DATSUN 2018 у дилера. Качество японских автомобилей по цене Лада! Официальный дилер. Гарантия 3 года. Кредит 12 %. Контактная информация +7(3532) 91-19-99 пн-вс 8:00-20:00 Оренбург», распространяемой на сайте <https://yandex.ru>, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г.

2.Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3.Передать материалы дела № 07-17-20/2019 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель

Комиссии

«...»

Члены

Комиссии

«...»