

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-04-02/09-16

03 июня 2016 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 23 мая 2016 года

Решение изготовлено в полном объеме 03 июня 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-04-02/09-16 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Хаджиев Ф.А. - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

Кыргыс А.В. – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

Орус-оол Е.А. – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

в отсутствие надлежащим образом извещенного заявителя ООО (почтовое уведомление № 667000),

в отсутствие надлежащим образом извещенных Индивидуального предпринимателя (почтовое уведомление № 667000), законного представителя ООО (почтовое уведомление 667000), в присутствии представителей ООО (далее – С.), действующей на основании доверенности от 21.04.2016 года и М, действующего на основании доверенности от 16.05.2016 года.

рассмотрев дело № 04-04-02/09-16, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя (далее – ИП) ИНН ОГРН, по признакам нарушения требований пунктов 1, 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 14.08.2015 года (вх. №3981) поступило заявление

ООО «Оффлайн» о распространении рекламы в печатном издании еженедельника «Тува ТВ Информ» (выпуск № 17(89) от 29.04.2015 года, следующего содержания:

«ОГРН 307245523500046 Вам еще нужна собственная вода в доме? Если «Да» не упустите возможность пробурить скважину по невероятно низкой цене STOP лучшая цена бурим скважину на воду частных домах, дачах и на частных стоянках (до 60 метров)-2900руб/1м гарантия низкой цены 100% (до 40 метров) (до 20 метров) 3200/1м только до конца этого месяца! Реклама Звоните! 8-913-343-2660»:*

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 24.03.2016 года № 103 возбуждено дело № 04-04-02/09-16 в отношении ИП по признакам нарушения пунктов 1, 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно информации ООО «ТВ Информ» (вх. № 5922 от 17.12.2015 года) предоставление запрошенных документов и сведений о рекламодателе не представляется возможным, в связи со сменой кадрового состава сотрудников ООО «ТВ Информ» и отсутствием возможности получения информации о данных рекламодателей от бывших сотрудников Общества. Договор на распространение вышеуказанной рекламы в письменном виде не заключался.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей ОГРНИП 307245523500046 в вышеуказанной рекламе принадлежит ИП.

Тывинским УФАС России в целях установления рекламодателя указанной рекламы был направлен запрос о предоставлении информации ИП.

ИП письмом от 16.03.2016 года (вх. № 927) сообщил, что текст объявления видит впервые, вышеуказанное объявление в «ТВ Информ» не подавал. Кроме того, сообщил, что в начале апреля 2015 года подавал объявление в еженедельник «Плюс Информ» сроком на распространение не больше месяца и приложил макет данной рекламы.

Дополнительно в адрес электронной почты Тывинского УФАС России 15.05.2016 года (вх. № 1917) представителем – Б, действующей на основании доверенности от 05.07.2015 года, представлено письменное пояснение о том, что вышеуказанная спорная реклама в еженедельник «Тува ТВ Информ» (выпуск № 17(89) от 29.04.2015 года не подавалась. Б. ходатайствовала запросить информацию в компанию обслуживающую сотовый телефон 89133432660; вызвать и допросить менеджера рекламного агентства еженедельника «Плюс Информ» П, так как, объявление ИП об оказании буровых работ с брендом буровой компании РБК-Сервис с указанием по тексту публикации ОГРНИП подавалась в апреле месяце 2015 года в еженедельник «Плюс Информ»; производство по делу, возбужденное в отношении ИП прекратить; приобщить к делу: копию доверенности, распечатку писем ИП с менеджером «Плюс Информ» П, макет публикации объявления.

К письменному пояснению приложена копия доверенности от 05.07.2015 года.

Факт размещения вышеуказанной спорной рекламы в еженедельнике «Тува ТВ Информ» подтверждается представленным в материалы дела экземпляром еженедельника «Тува ТВ Информ» выпуск № 17(89) от 29.04.2015 года.

На рассмотрение дела № 04-04-02/09-16 надлежащим образом извещенный ИП (почтовое уведомление № 66700096303080) не явился.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/09-16, рассмотрев письменное пояснение лица, участвующего в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

Согласно статьи 3 Закон о рекламе рекламой является 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.

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, п.3 указанной статьи товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанная информация является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования. Объектом рекламирования является услуга по бурению скважин.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 5](#) Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Согласно пункту 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.

Согласно пункта 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 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", "первый", "номер один", должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Данное объективное подтверждение может быть установлено победой в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом-анкетированием потребителей. 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.

Согласно толкового словаря С.И. Ожегова слово «Лучший» означает степень превосходства.

В связи с этим 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.

Кроме того, в содержании вышеуказанной рекламе используется слова «гарантия низкой цены 100%», «невероятно низкая цена».

Информация о гарантии низкой цены и невероятно низкой цены услуги по бурению скважины является существенной для потребителей, если правомерность их использования невозможно подтвердить документально, обманывает их ожидания и искажает смысл рекламы, следовательно, реклама вводит потребителей в заблуждение относительно низкой цены услуги по бурению скважины.

На основании [пункта 4 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара, является недостоверной.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами (услугами) 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.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения требований пунктов 1, 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Определением Тывинского УФАС России от 21.04.2016 года рассмотрение дела № 04-04-02/09-16 было назначено на 19 мая 2016 года в 15 часов 00 минут по адресу: г. Кызыл, ул. Красноармейская 100, каб. 23, 4 этаж.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «ТВ Информ» С пояснила, что на момент выхода еженедельника «Тува ТВ Информ» (выпуск № 17(89) от 29.04.2015 года кадровый состав рекламного отдела еженедельника «Тува ТВ Информ» был другой, в связи с чем подтверждающих документов об оплате либо договор на распространение вышеуказанной спорной рекламы отсутствуют. Факт возможного размещения вышеуказанной спорной рекламы самим еженедельником «Тува ТВ Информ», либо иным лицом без оплаты и участия ИП отрицает.

В ходе рассмотрения дела № 04-04-02/09-16 19 мая 2016 года Комиссией Тывинского УФАС России было принято решение об объявлении перерыва до 23

мая 2016 года 15 часов 00 минут, в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств. В связи с чем ООО «ТВ Информ» надлежало до 23.05.2016 года представить Комиссии Тывинского УФАС России следующую информацию:

- публиковалась ли ИП реклама со следующим содержанием: «ОГРН 307245523500046 Вам еще нужна собственная вода в доме? Если «Да» не упустите возможность пробурить скважину по невероятно низкой цене *STOP* лучшая цена бурим скважину на воду частных домах, дачах и на частных стоянках (до 60 метров)- 2900руб/1м гарантия низкой цены 100% (до 40 метров)* (до 20 метров) 3200/1м только до конца этого месяца! Реклама Звоните! 8-913-343-2660» в печатном издании «Тува ТВ Информ» в период с марта по май месяцы 2015 года.

- макет рекламы;

- сведения о рекламодателе и рекламоизготовителе;

- документы, подтверждающие оплату на размещение вышеуказанной рекламы;

- информацию о поступлении в адрес ООО «ТВ Информ» претензии ИП Пермякова А.А. по факту размещения вышеуказанной рекламы;

- информацию о наличии трудовых или гражданско-правовых отношениях с гр. Порядковым Станиславом Викторовичем.

- письменные пояснения.

Согласно информации ООО «ТВ Информ», поступившей 23.05.2016 года в печатном издании «Тува ТВ Информ» в период с марта по май 2016 года вышеуказанная реклама ИП не публиковалась.

В ходе рассмотрения дела представительницы ООО «ТВ Информ» С пояснила, что претензии от ИП по факту размещения вышеуказанной рекламы не поступали, гр. в ООО «ТВ Информ» не работает.

В силу [части](#) 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных [пунктов](#) 1, 4 части 3 статьи 5 данного Закона несет рекламодатель.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей ОГРНИП указанный в рассматриваемой рекламе принадлежит ИП.

Из содержания текста рекламы следует, что объектом рассматриваемой рекламы является услуга по бурению скважин.

Согласно Свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного Некоммерческим партнерством «Балтийский строительный комплекс» ИП выдан допуск на предоставление услуги – устройство скважин, а именно: бурение и обустройство скважин (кроме нефтяных и газовых скважин); крепление скважин трубами, извлечение труб, свободный спуск или подъем труб из скважин; тампонажные работы; сооружение шахтных колодцев.

Комиссия Тывинского УФАС России изучив представленные в материалы дела документы, приходит к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП, так как ОГРНИП и вид деятельности ИП. полностью совпадают.

Ходатайство ИП Пермякова А.А. о привлечении к участию П Комиссией Тывинского УФАС России отклоняется, в связи с тем, что предметом рассмотрения дела № 04-04-02/09-16 является реклама, распространявшаяся в еженедельнике «Тува ТВ Информ», а не в еженедельнике «Плюс Информ», работником которой является П.

Согласно [статье 4.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Временем совершения административного правонарушения является день выхода в свет выпуска № 17(89) печатного издания еженедельнике «Тува ТВ Информ» - 29 апреля 2015 года.

Таким образом, на момент вынесения резолютивной части решения по делу № 04-04-02/09-16 срок давности привлечения к административной ответственности истек.

Необходимо отметить, что в ходе рассмотрения дела № 04-04-02/09-16 ООО «ТВ Информ» не представило рекламные материалы, запрошенные Тывинским УФАС России, в связи с их отсутствием.

Обязанность юридических лиц и их руководителей представлять в антимонопольный орган информацию, необходимую для осуществления им полномочий по государственному контролю за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, и обеспечивать его уполномоченным должностным лицам доступ к такой информации закреплена в части 1 статьи 31 Закона о рекламе.

В соответствии со статьей 12 Закона о рекламе рекламные материалы или их копии, в том числе вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы должны храниться в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное.

В силу части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований статьи 12 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закона о рекламе).

Таким образом, в действиях (бездействии) ООО «ТВ Информ» усматриваются признаки нарушения статьи 12 Закона о рекламе.

Руководствуясь [частью 2 пункта 1](#) статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 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 Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «ОГРН 307245523500046 Вам еще нужна собственная вода в доме? Если «Да» не упустите возможность пробурить скважину по невероятной низкой цене STOP лучшая цена бурим скважину на воду частных домах, дачах и на чабанских стоянках (до 60 метров) – 2900 руб/1м гарантией низкой цены 100 % (до 40 метров)* (до 20 метров) 3200/1м только до конца этого месяца! Реклама Звоните! 8-913-343-2660», размещенную в периодическом издании еженедельнике «Тува ТВ Информ» выпуск № 17(89) от 29.04.2015 года, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пунктов 1, 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. В связи с добровольным устранением нарушения пунктов 1, 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» предписание ИП не выдавать.

3. В связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности, предусмотренной статьей 4.5 КоАП РФ материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц не передавать.

Председатель Комиссии

Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии

А.В. Кыргыз

Е.А. Орус-оол

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.