

Лицам, в действиях которых
содержатся признаки нарушения
законодательства о рекламе:

ИП ...

Гр. ...

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 023/05/5-3644/2024 К РАССМОТРЕНИЮ

24 июля 2024 г.
Краснодар

г.

Заместитель председателя Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ..., рассмотрев заявление физического лица (вх. № 19044-ИП/24 от 24.05.2024г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения рекламы посредством размещения листовок на столбе по адресу: Ейский район, станица Должанская, пересечении ул. Октябрьской и пер. Энгельса, следующего содержания: *«лучшее кафе в должанской БУМАЖНЫЙ ДОМ ограбление по-вкусному! Почувствуй вкус искусства, возьми с собой или закажи доставку. Информация по бронированию и доставке +.../наш адрес: переулок советов, 29»*, с признаками нарушения требований п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и в связи с рассмотрением заявления физического лица (вх. № 19044-ИП/24 от

24.05.2024 г.) о признаках нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении рекламы посредством размещения листовок на столбе по адресу: Ейский район, станица Должанская, пересечении ул. Октябрьской и пер. Энгельса, следующего содержания: *«лучшее кафе в должанской БУМАЖНЫЙ ДОМ ограбление по-вкусному! Почувствуй вкус искусства, возьми с собой или закажи доставку. Информация по бронированию и доставке +... | наш адрес: переулок советов, 29».*

Как следует из обращения, Заявитель считает, что информации указанная в объявлении *«лучшее кафе в должанской БУМАЖНЫЙ ДОМ ограбление по-вкусному! Почувствуй вкус искусства, возьми с собой или закажи доставку. Информация по бронированию и доставке +... | наш адрес: переулок советов, 29»* не является достоверной и содержит признаки нарушения Федерального закон «О рекламе».

К заявлению приложены фотоматериалы, на которых зафиксировано распространение рекламы следующего содержания: *«лучшее кафе в должанской БУМАЖНЫЙ ДОМ ограбление по-вкусному! Почувствуй вкус искусства, возьми с собой или закажи доставку. Информация по бронированию и доставке +... | наш адрес: переулок советов, 29».*

Согласно п. 1 ст. 3 Федеральный закон «О рекламе», рекламой признается 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.

Исходя из вышеуказанных норм, для признания информации рекламой необходимо определить совокупность всех признаков рекламы, установленных в п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе», а именно:

- факт распространения информации;
- информация адресована неопределенному кругу лиц;
- информация направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему;
- информация направлена на продвижение объекта рекламирования на рынке. Указанные обстоятельства должны быть установлены в совокупности.

Таким образом, рекламой признается информация, одним из

признаков которой является направленность такой информации на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Федеральный закон «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.

Согласно п. 3 ст. 3 Федеральный закон «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная на столбе по адресу: Ейский район, станция Должанская, пересечении ул. Октябрьской и пер. Энгельса, следующего содержания: *«лучшее кафе в должанской БУМАЖНЫЙ ДОМ ограбление по-вкусному! Почувствуй вкус искусства, возьми с собой или закажи доставку. Информация по бронированию и доставке +7-918-093-68-95 | наш адрес: переулок советов, 29»*, направлена на привлечение внимания к конкретному объекту рекламирования, способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке.

Информация вышеуказанного содержания является рекламой на основании п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

В силу ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального 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 рассматриваемой рекламе используется словосочетание: *«Лучшее кафе в Должанской»*.

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.

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.

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. (п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, в рекламе не допускается использование информации не соответствующей действительности и аналогичных сведений о преимуществах рекламируемого товара.

В данном случае при оценке текста размещенной рекламы действующему законодательству Краснодарское УФАС России приходит к выводу о том, что в спорной рекламе приводятся не обладающие достоверностью сведения о превосходстве (преимуществе) объекта рекламы: *«Лучшее кафе в Должанской»* - над такими же кафе на территории ст. Должанской, что может вызвать неверные представления у потребителей относительно объекта рекламирования и негативно повлиять на выбор товаров того или иного производителя или продавца товара.

Также, общее восприятие рекламы вводит потребителей рекламы в заблуждение, поскольку преимущества рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами не находят подтверждения превосходства товара в тексте рекламы.

Действующее законодательство в регулируемой сфере правоотношений исходит из того, что достоверность распространяемой рекламы с использованием утверждений в превосходной степени: *«Лучшее кафе в Должанской»*, должна

соответствовать реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Кроме того, применительно к использованию в рекламе терминов в превосходной степени, например, утверждений: «*Лучшее кафе в Должанской*» и т.п., действует презумпция несоответствия действительности таких терминов в превосходной степени и утверждений, если рекламодатель не подтвердит их истинность, предоставив документальные доказательства. При этом использование в рекламе сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе присутствует информация сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени: «*Лучшее кафе в Должанской*», при этом объективное подтверждение с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, отсутствует.

Краснодарским УФАС России был направлен запрос (исх. № ЛЛ/17338/24 от 20.06.2024 г.) в адрес Управления архитектуры и градостроительства администрации муниципального образования Ейский район с целью получения следующих документов и материалов:

- надлежащим образом заверенную копию разрешения, выданного администрацией **Ейского района** на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (листовка), размещенной на столбе по адресу: Ейский район, станция Должанская, пересечении ул. Октябрьской и пер. Энгельса, следующего содержания: «*лучшее кафе в должанской БУМАЖНЫЙ ДОМ ограбление по-вкусному! Почувствуй вкус искусства, возьми с собой или закажи доставку. Информация по бронированию и доставке +... / наш адрес: переулок советов, 29*»;

- надлежащим образом заверенную копию договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (листовка), размещенной на столбе по адресу: Ейский район, станция Должанская, пересечении ул. Октябрьской и пер. Энгельса, следующего содержания: «*лучшее кафе в должансой БУМАЖНЫ ДОМ ограбление по-вкусному! Почувствуй вкус искусства, возьми с собой или закажи доставку. Информация по бронированию и доставке +... / наш адрес: переулок*

советов, 29»;

- сведения о третьих лицах, обладающих правами в отношении указанной рекламной конструкции;

- сведения о предпринятых администрацией мерах в случае отсутствия разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Из письменных пояснений Управления архитектуры и градостроительства администрации муниципального образования Ейского района (вх. № 23868/24 от 01.07.2024 г., № 22894-ЭП/24 от 24.06.2024г.) на вышеуказанный запрос антимонопольного органа следует:

- «В соответствии с Вашим запросом о предоставлении информации в отношении рекламной конструкции (листовки), размещенной на столбе по адресу: Ейский район, станица Должанская, пересечении ул. Октябрьской и пер. Энгельса, сообщаяю.

Согласно прилагаемых фотоматериалов установлено, что под рекламной конструкцией подразумевается рекламное послание в виде листовки, размещенное без какого-либо технического средства стабильного территориального размещения.

На орган местного самоуправления возложены полномочия по муниципальному контролю в области соблюдения требований статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» в положениях которой речь идёт только о рекламных посланиях, размещенных на специальных конструкциях, для этого предназначенных.

Согласно Правил благоустройства администрации Должанского сельского поселения, утвержденных решением Совета Должанского сельского поселения Ейского района от 27 января 2021 года № 66 (с изменениями), размещение вывесок, рекламной и иной информации на столбах и опорах инженерных коммуникаций не допускается (п. 2.8.7. Требования к содержанию и внешнему виду зданий и сооружений).

В соответствии с пунктом 19 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06 октября 2003 года № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» осуществление муниципального контроля в сфере благоустройства относится к

вопросам местного значения Должанского сельского поселения.

Дополнительно сообщаю, что заявлений на выдачу разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по вышеуказанному адресу в управление архитектуры и градостроительства администрации муниципального образования Ейский район не поступало.

Учитывая значимость поступившего запроса, а также для решения вопроса, изложенного в письме, Ваш запрос перенаправлен в администрацию Должанского сельского поселения Ейского района для исполнения, в рамках полномочий.»

Из письменных пояснений администрации Должанского сельского поселения Ейского района (вх. № 25900-ЭП/24 от 15.07.2024г.) следует:

- «По адресу Краснодарский край, Ейский район, ст. Должанская пер. Советов, 29 осуществляет деятельность по предоставлению услуг общественного питания кафе «Бумажный Дом» ИП ... ИНН ..., зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 22.12.2023 года.

Сотрудниками администрации Должанского сельского поселения Ейского района проведена информационно-разъяснительная работа с хозяйствующим субъектом по недопущению нарушения Правил благоустройства Должанского сельского поселения Ейского района, в части использования опор линий электропередач для размещения рекламных листовок.

В настоящее время опоры линий электропередач очищены от рекламных листовок, фото прилагаю.».

Краснодарским УФАС России также направлен запрос (исх. № 17335/24 от 20.06.2024г.) в адрес ПАО «МТС» о предоставлении сведения о владельце абонентского номера: «...»

В ответ на указанный запрос ПАО «МТС» представлены письменные пояснения (вх. № 23936/24 от 01.07.2024г.), согласно которым абонентский номер «...» зарегистрирован на ... (...), в рамках заключенного договора об оказании услуг связи № 5359798-1 от 06.02.2022г.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»

рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 2 - 8 ст. 5 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Таким образом, рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания являются ИП ... ИНН ... и ... (...)

На основании изложенного, в действиях ИП ... и ... (...) при распространении рекламы посредством размещения листовок на столбе по адресу: Ейский район, ст. Должанская, пересечении ул. Октябрьской и пер. Энгельса, следующего содержания: *«лучшее кафе в должанской БУМАЖНЫЙ ДОМ ограбление по-вкусному! Почувствуй вкус искусства, возьми с собой или закажи доставку. Информация по бронированию и доставке +7-918-093-68-95 | наш адрес: переулок советов, 29,* усматриваются признаки нарушения требований п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку в рассматриваемой рекламе присутствует информация сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени, при этом объективное подтверждение с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, отсутствует.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 24-26 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 023/05/5-3644/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицом, участвующим в деле, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – **ИП ...**

3. Признать лицом, участвующим в деле, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – **гр. ...** (адрес: ..., паспорт серия ... номер ..., дата рождения: ...).
4. Назначить дело к рассмотрению **на ...** по адресу: **г. Краснодар, ул. Старокубанская, 116а, 4 этаж, каб. 410.**
5. **ИП ...** необходимо представить в Краснодарское УФАС России (предварительно направить по электронной почте: to23@fas.gov.ru, указав в теме исходящий номер настоящего документа) **в срок до ...г.** надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов:

- письменные объяснения по существу предъявляемых претензий с приложением документального подтверждения доводов;

- договора, заключенного с рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания.

б . Гр. ... необходимо представить в Краснодарское УФАС России (предварительно направить по электронной почте: to23@fas.gov.ru, указав в теме исходящий номер настоящего документа) **в срок до ...** надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов:

- письменные объяснения по существу предъявляемых претензий с приложением документального подтверждения доводов;

- договора, заключенного с рекламодателем рекламы вышеуказанного содержания.

Пояснения и документы направляются на электронную почту to23@fas.gov.ru, с последующим направлением по почте России.

Рассмотрение дела может быть проведено с помощью системы видеоконференцсвязи. В случае принятия решения о проведении в режиме видеоконференцсвязи необходимо сообщить о таком решении за 3 рабочих дня до рассмотрения дела.