

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

№ 08-05-18/02

31 января 2018 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-18/02 возбужденного в отношении ООО «Акито» (ИНН 5190030401, ОГРН 1145190001648 от 14.02.2014, г. Мурманск, ул. Старостина, д.38),

УСТАНОВИЛА:

18.09.2017 года на электронный адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило обращение гражданина <...> по факту распространения 13.09.2017 в эфире радиостанции «Европа Плюс» в г. Апатиты (104,2 Fm) рекламы: «Суши вок- доставка суши в Апатитах номер один, звони МТС 326-26-26...», с признаками нарушения пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ

По мнению заявителя, в рекламе отсутствует конкретный критерий, по которому компания «Суши вок» позиционирует себя как доставка суши №1 в г. Апатиты.

Из обращения следует, что на сегодняшний день город Апатиты Мурманской области располагает четырьмя предприятиями по изготовлению и доставке суши, соответственно ООО «Акито», размещая рекламу «Суши вок- доставка суши в Апатитах номер один» должно, доказать своё первенство среди всех организаций и четко обозначить критерий по которому оценивалась компания.

Реклама создает ошибочный образ преимущества товара(услуги) перед аналогичными товарами(услугами) производимыми и реализуемыми на территории г. Апатиты, без подтверждения в самой рекламе, что по мнению заявителя, нарушает права иных производителей.

В соответствии со статьей 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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее

объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму;

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе) недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон 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 силу пункта 7 статьи 5 закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Размещённая в эфире радиостанции «Европа Плюс» в г. Апатиты (104,2 Fm) информация: «Суши вок- доставка суши в Апатитах номер один, звони МТС 326-26-26...», является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц; направлена на привлечение внимания к услуге «Доставка суши №1...», призвана формировать и поддерживать интерес к заведению общественного питания «Суши вок» и его деятельности по изготовлению и доставке роллов, суши (тел... г. Апатиты).

Объектами рекламирования являются:

- заведение общественного питания «Суши вок»;
- услуга по доставке суши.

Общество с ограниченной ответственностью «Акито» (ИНН 5190030401, ОГРН 1145190001648 от 14.02.2014, г. Мурманск, ул. Старостина, д.38) осуществляет деятельность ресторанов и услуг по доставке продукции питания (ОКВЭД 56.10), согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц.

ООО «Акито» заключило с ИП Поповым А.С. договор б/н от 01.08.2017 на оказание услуг по проведению маркетинговых исследований рынка товаров, реализуемых Обществом.

По результатам маркетингового исследования, качественной количественной

оценки товарного рынка, оценки рыночной доли продукции ООО «Акито» в городе Апатиты Мурманской области, индивидуальный предприниматель Попов А.С. представил отчет, который и послужил основанием позиционировать ООО «Акито», как доставку суши №1.

Согласно материалам дела, общество с ограниченной ответственностью «Циркон» (ИНН 5101402114, ОГРН 1025100512260, 184209, г. Апатиты, Мурманской области, ул. Бредова, д.30) осуществляет радиовещание на территории г. Апатиты, как средство массовой информации «Европа Плюс» 104,2 Fm на основании лицензии РВ №24514 от 30.10.2013 и свидетельства о регистрации средства массовой информации от 12.09.2013г ЭЛ № ТУ51-00321 под названием Радио «Виста FM», как информационная, новостная и музыкально-развлекательная программа.

ООО «Акито», в целях продвижения своих услуг, заключило с ООО «Циркон» договор на оказание услуг б/н от 04.09.2017. По условиям договора ООО «Циркон», будучи исполнителем, по утвержденному макету заказчика ООО «Акито», создало рекламный ролик и распространило его на канале «Европа Плюс» 104,2 Fm в период с 08.09 по 30.09 2017 г, что подтверждается паспортом рекламного ролика, эфирной справкой, актом сдачи-приемки оказанных услуг №279/1 от 30.09.2017.

Паспорт рекламного ролика содержит название ролика «Доставка суши вок», полный текст ролика и продолжительность 10 секунд, что полностью совпадает с представленным рекламным роликом, вышедшим в эфир программы «Европа Плюс».

Согласно эфирной справки рассматриваемый рекламный ролик выходил в эфир радиостанции «радио Виста FM» в ретрансляции «Европа Плюс» 49 раз ежедневно с 08.09.2017 по 30.09.2017г.

Акт сдачи-приемки оказанных услуг по изготовлению и размещению рекламного ролика №279/1 от 30.09.2017 и счет на оплату №279/1 от 09.09.2017 подтверждает, что работы приняты заказчиком ООО «Акито» без претензий по объему, качеству и срокам оказанных услуг и оплачены.

Спорный рекламный ролик содержит информацию о доставке суши, позиционируя услугу как номер один, однако, не раскрывает в самой рекламе существенную информацию о том, что следует считать «Суши вок» доставкой №1 в г. Апатиты по результатам маркетингового исследования.

Утверждающий рекламный слоган «Суши вок- доставка суши в Апатитах номер один» вводит потребителя в заблуждения и создает неверное представление об услуге, так как носит сравнительный характер объекта рекламирования с иными товарами/услугами без объективного подтверждения в самой рекламе, что противоречит пункту 1 части 2, пункту 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе и ведет к нездоровой конкуренции.

сегодняшний день город Апатиты Мурманской области располагает пятью предприятиями по изготовлению и доставке суши, соответственно ООО «Акито», размещая рекламу «доставка суши №1» должно, доказать своё первенство среди всех организаций и четко обозначить в рекламе критерий по которому оценивалась компания.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе) недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Заявление о преимуществах, в том числе, формулировка, содержащая превосходную степень "№1", должны иметь документальное и фактическое обоснование. Под преимуществом понимается превосходство качества рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над качеством аналогичного характера или услуги иных производителей.

Пунктом 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» определено, что при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

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 (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

Таким образом, недостаточно иметь документы подтверждающие качество рекламируемых услуг, необходимо непосредственно в рекламе привести отсутствующую часть существенной информации о товаре/услуге, условиях приобретения или использования, если приведенные в рекламе сведения, ввиду их недостаточности, порождают заблуждение потребителей рекламы.

В силу пункта 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Установлено, что в целях продвижения своей продукции и услуг ООО «Акито» определило содержание рекламы: «Суши вок- доставка суши в Апатитах номер один, тел...», и разместило 13.09.2017 в эфире радиостанции «Европа Плюс» в г. Апатиты (104,2 Fm), с нарушением пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе. Рекламный ролик содержит некорректные сравнения Общества с иными хозяйствующими субъектами осуществляющими деятельность по изготовлению и доставке суши, и вводит потребителей рекламы в

заблуждение, не раскрывая существенную информацию.

Ранее общество сообщило, что содержание рекламного ролика и объекты рекламирования определило самостоятельно и отдало к производству ООО «Циркон».

Согласно пояснениям, текст рекламы был сокращен в целях экономии денежных средств Общества, т.к. цена изготовления и проката ролика складывается из посекундной тарификации и продолжительности вещания в эфире.

ООО «Акито» не отрицает, что допустило нарушение рекламного законодательства в части не доведения полной информации до потребителя рекламы, не указав в самом рекламном ролике существенную информацию о проведенных маркетинговых исследованиях, и просит учесть, что реклама с нарушением уже не размещается в средствах массовой информации.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ несет рекламодаделец.

Рекламодателем является общество с ограниченной ответственностью «Акито» (ИНН 5190030401, ОГРН 1145190001648 от 14.02.2014, г. Мурманск, ул. Старостина, д.38, кв.23), утвердившее рекламный макет и принявшее работы по изготовлению и размещению рекламы.

Лицо, совершившее противоправные действия (Субъект административного правонарушения) рекламодаделец - общество с ограниченной ответственностью «Акито», утвердившее рекламный макет, и принявшее работы по изготовлению и размещению рекламы.

Место совершения административного правонарушения - место распространения рекламы: Мурманская обл., г. Апатиты, ул. Бредова, д.30.

Время совершения административного правонарушения: дата размещения рекламы - 13.09.2017.

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Вина общества с ограниченной ответственностью «Акито» заключается в том, что иницируя размещение рекламы, общество не приняло всех мер, и разместило рекламу с нарушением рекламного законодательства, при этом имея условия для соблюдения требований Закона о рекламе.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее -

КоАП).

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на юридических лиц от ста до пятисот тысяч рублей.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного в сети Интернет <https://rmsp.nalog.ru/search.html>, ООО «Акито» (ИНН 5190030401, ОГРН 1145190001648 от 14.02.2014, г. Мурманск, ул. Старостина, д.38, кв.23) является микро предприятием.

Согласно части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

ООО «Акито» уведомлено о рассмотрении дела надлежащим образом.

Общество, в лице доверенного лица Решёткина К.М. (доверенность б/н от 29.11.2017), телефонограммой ходатайствовало 16.01.2018 о рассмотрении дела в отсутствие лица и его представителя.

При назначении административного наказания должностным лицом учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих и наличие смягчающих ответственность обстоятельств (устранение правонарушения до возбуждения административного производства).

Должностное лицо при вынесении постановления, учло ранее представленные лицом документы по существу дела и письменные объяснения.

учётом приведённых обстоятельств, должностное лицо считает возможным, за впервые совершенное административное правонарушение, применение части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ в отношении ООО «Акито», т.е. заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учётом приведённых обстоятельств, руководствуясь статьями 4.1.1., 4.2, 4.3, 4.6, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

1. Признать виновным ООО «Акито» (ИНН 5190030401, ОГРН 1145190001648 от 14.02.2014, г. Мурманск, ул. Старостина, д.38) в совершении нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административное наказание в виде административного штрафа, объявив ООО «Акито» предупреждение.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя управления

Попова И.Н.