

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

«11» сентября 2018г.

г. Кемерово

Заместитель председателя Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, <...>, временно исполняющая обязанности руководителя управления, рассмотрев материалы о размещении Обществом с ограниченной ответственностью «Автоцентр Кемерово» (далее – ООО «Автоцентр Кемерово»; ИНН 4205330021, КПП 420501001, ОГРН 1164205067784, создание юридического лица 27.06.2016, юридический адрес: г. Кемерово, пр. Октябрьский, 2А), рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ООО «Восток-Моторс» (вх. № 4716 от 19.07.2018) а также обращения Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области (вх. № 4993 от 03.08.2018), прокуратуры г. Кемерово (вх. № 4987 от 03.08.2018) и ФАС России (вх. 3786э от 01.08.2018, № 5054 от 07.08.2018) о рассмотрении аналогичного заявления ООО «Восток-Моторс» о наличии в действиях ООО «Автоцентр Кемерово» признаков нарушения ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») и Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») при распространении недостоверной рекламы и использовании информационных табличек, принадлежащих ООО «Восток-Моторс», установленных на территории г. Кемерово по ул. Тухачевского (перед поворотом на Южный и в районе остановки «Снежный городок»).

Административная ответственность за недобросовестную конкуренцию установлена статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ). Однако совершение соответствующих действий, являющихся нарушением законодательства о рекламе, в силу части 1 данной статьи влечет административную ответственность, предусмотренную статьей 14.3 КоАП РФ.

При разграничении сферы применения названных статей КоАП РФ необходимо исходить из того, что если ложные, неточные или искаженные сведения, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации, некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами, находящимися в состоянии

конкуренции с указанным лицом, а также иная информация, распространение которой отвечает признакам недобросовестной конкуренции, содержатся в рекламе, то применяется административная ответственность, установленная статьей 14.3 КоАП РФ, а не статьей 14.33 КоАП РФ.

Если информация, распространение которой отвечает признакам недобросовестной конкуренции, распространяется не только посредством рекламы, но и другим способом (например, на этикетках товара, в переписке с контрагентами по договорам), лицо подлежит привлечению к административной ответственности на основании статьи 14.33 КоАП РФ.

Таким образом, если информация, которая содержит не соответствующие действительности сведения, введение потребителей в заблуждение, некорректное сравнение, распространяется исключительно в рекламе, такая информация подлежит оценке на предмет соответствия законодательству о рекламе, если указанная информация распространяется как в рекламе, так и иными способами при введении товара в оборот, такая информация подлежит оценке на предмет соответствия антимонопольному законодательству (в части недобросовестной конкуренции).

Заявитель указывает, что ООО «Автоцентр Кемерово» распространило недостоверные сведения в рекламе, следовательно, такая информация подлежит оценке на предмет соответствия требованиям законодательству о рекламе.

В результате рассмотрения заявления Кемеровским УФАС России установлено следующее.

В эфире радиоканалов «Европа Плюс» и «Ретро FM» в период с 01.07.2018 по 31.07.2018 распространялась реклама ООО «Автоцентр Кемерово» в которой сообщалось о том, что «Автоцентр Кемерово» является единственным дилером «ХЕНДЭ» в Кемерово, на Октябрьском, 2А.

Данная реклама размещалась на основании договора № 333-МА/16-РИО от 18.08.2016, заключенного между ООО «Автоцентр Кемерово» (заказчик) и ООО «Медиа-Агентство» (исполнитель), согласно которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги по рекламно-информационному обслуживанию заказчика.

На волне 101.0 Фм радиостанции «Апекс-Радио» в период с 09.07.2018 по 31.07.2018 также размещалась реклама с указанием о том, что «Автоцентр Кемерово» единственный официальный дилер «ХЕНДЭ» в Кемерово, на Октябрьском, 2А.

Данная реклама размещалась на основании договора № 27/1 от 20.09.2016, заключенного между ООО «РА «Апекс» (исполнитель) и ООО «Автоцентр Кемерово» (заказчик), согласно которому исполнитель обязуется в соответствии с заказами заказчика изготавливать и (или) размещать рекламные материалы в эфире радиостанции «Апекс-Радио».

Из заявления следует, что в сети интернет по адресу: <http://vesti42.ru/news/47572-avtotsentr-kemerovo---ogromniy-opit-raboti-i-uverenosty-v-zavtrashnem-dne/> с июля 2018 по настоящее время размещается рекламная статья о деятельности ООО «Автоцентр Кемерово», в которой, в том числе, указывается: «Совсем недавно ООО

«Восток-Моторс» прекратил свою работу как официальный дилер марки Hyundai. И на сегодняшний день в Кемерово единственный официальный дилер Hyundai-ООО «Автоцентр Кемерово»...».

Размещение указанной информации в сети интернет подтверждается актом осмотра сайта от 02.08.2018.

Указанная реклама была размещена на основании договора № 128 на оказание рекламных услуг от 01.08.2016, заключенного между ООО «Большая Медведица» (исполнитель) и ООО «Автоцентр Кемерово» (заказчик), на основании которого исполнитель оказывает услуги по проведению рекламной кампании.

В заявлении ООО «Восток-Моторс» указывает о том, что в период с 10.08.2015 по 10.08.2018 на основании дилерского договора № 241 от 10.08.2015 Общество являлось официальным дилером ООО «ХЕНДЭ МОТОР СНГ», таким образом, сведения размещенные ООО «Автоцентр Кемерово» в вышеуказанных рекламах о том, что ООО «Автоцентр Кемерово» является единственным дилером «ХЕНДЭ» в Кемерово и сведения о том, что ООО «Восток-Моторс» прекратило свою работу как официальный дилер марки Hyundai в период с июля по 10.08.2018 являлась недостоверной.

Пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в тексте рекламы, размещенной в эфире радиоканалов «Европа Плюс» и «Ретро FM» в период с 01.07.2018 по 31.07.2018; на волне 101.0 Фм радиостанции «Апекс-Радио» в период с 09.07.2018 по 31.07.2018; в сети интернет с 19.07.2018 по 10.08.2018 содержалась недостоверная информация о том, что «Автоцентр Кемерово» является единственным дилером «ХЕНДЭ» в Кемерово и сведения о том, что ООО «Восток-Моторс» прекратило свою работу как официальный дилер марки Hyundai.

Также ООО «Восток-Моторс» указывает, что на конструкциях принадлежащих Обществу и установленных на территории г. Кемерово по ул.Тухачевского (перед поворотом на Южный и в районе остановки «Снежный городок) ООО «Автоцентр Кемерово» разместило сведения о месте своего нахождения: «HYUNDAI пр-т Октябрьский, 2-а».

Из фотографий, представленных заявителем, следует, что по указанным адресам на конструкциях, установленных под маршрутами ориентирования, размещена следующая информация: «HYUNDAI пр-т Октябрьский, 2-а», «HYUNDAI» с указанием направления движения.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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.

В соответствии с пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2 ФЗ «О рекламе» данный закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Согласно пункту 18 Информационного письма Президиума Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор Практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, также не является рекламой.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

К данным сведениям не применяются требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, адреса и режима ее работы относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей», следовательно, такая информация не может рассматриваться в качестве рекламы, независимо от манеры ее исполнения.

Однако размещение на конструкции сведений об адресе нахождения организации, расположенной не в месте осуществления хозяйственной деятельности, может рассматриваться как реклама, поскольку Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» не содержит указания на то, что данная информация является обязательной к размещению не в месте нахождения организации, следовательно, на такую информацию распространяются положения ФЗ «О рекламе».

Таким образом, информация о местонахождении – адресе организации и торговой марки «HYUNDAI», размещенная на территории г. Кемерово по ул. Тухачевского (перед поворотом на Южный и в районе остановки «Снежный городок») подлежит квалификации в качестве рекламы.

ООО «Автоцентр Кемерово» представило пояснения о том, что к вышеуказанным табличкам не имеет отношения.

Однако на вышеуказанных конструкциях, не в месте осуществления деятельности размещена информация о местонахождении ООО «Автоцентр Кемерово» и в интересах данного юридического лица, следовательно, лицо не имеющее отношения к ООО «Автоцентр Кемерово» не могло нести затраты по изготовлению и размещению на указанных табличках рекламы о местонахождении общества.

Согласно части 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

В соответствии с частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5 - 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Таким образом, ФЗ «О рекламе» закрепляет необходимость получения согласия собственника недвижимого имущества для размещения на нем рекламы.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

В данном случае рекламодателем рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» является ООО «Автоцентр Кемерово».

Рекламораспространителем рекламы, содержащей признаки нарушения части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» является ООО «Автоцентр Кемерово».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 72/Р-2018 в отношении ООО «Автоцентр Кемерово» (ИНН 4205330021, КПП 420501001, ОГРН 1164205067784, создание юридического лица 27.06.2016, юридический адрес: г.Кемерово, пр.Октябрьский, 2А) по признакам нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5, части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

2. Назначить дело № 72/Р-2018 к рассмотрению на 15 октября 2018 года на 11 часов 00 минут по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309 (регистрация участников дела состоится в 10 часов 50 минут в каб. 316).

Явка представителей лиц, участвующих в деле с доверенностями, оформленными надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обязательна.

Заместитель председателя Комиссии

<...>