

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/05/5-2890/2023

Резолютивная часть оглашена 07 марта 2024 года

В полном объеме решение изготовлено 07 марта 2024 года

пр. Ленина, 59, г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

<...> – заместителя руководителя
Челябинского УФАС России;

председателя Комиссии:

<...> – начальника отдела контроля торгов и
органов власти Челябинского УФАС России;

членов Комиссии:

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела
контроля торгов и органов власти
Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 074/05/5-2890/2023, возбужденное по факту распространения рекламы о предоставлении услуг автосервиса «Ойл Маркет» в г. Магнитогорске, с признаками нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе»),

к участию в котором привлечены:

заявитель - _____;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, - индивидуальный предприниматель А<...>

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России рассмотрено заявление физического лица, перенаправленное Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Челябинской области (от 16.10.2023 вх. № 13722/23), по факту распространения рекламы следующего содержания: «Замена масла бесплатно. Масляный фильтр — в подарок. Ойл Маркет Автосервис Продажа автомасел и запчастей 45-05-74 ул. Марджани, 9» по адресу: г. Магнитогорск, пр. Ленина, надземный пешеходный переход, конструкция № 2.

Согласно сведениям, представленным Администрацией г. Магнитогорска, ООО «Торговый дом «Конто» выдано разрешение на установку и эксплуатацию данной рекламной конструкции от 22.06.2023 № 40.

ООО «Торговый дом «Конто» представлены пояснения, в соответствии с которыми

между Обществом и ООО «Свободная Линия» заключен договор от 01.03.2023 № 113 на оказание услуг по размещению рекламной информации. ООО «Свободная Линия» 13.11.2023 осуществило демонтаж данного рекламного баннера, заменив его рекламой следующей содержания: «Замена масла в ДВС бесплатно. Масляный фильтр — в подарок. Ойл Маркет Автосервис Продажа автомасел и запчастей 45-05-74 ул. Марджани, 9».

Согласно пояснениям ООО «Свободная Линия» 01.01.2023 между Обществом и ИП А<...> заключен договор № 038, по условиям которого на рекламной конструкции по адресу: г. Магнитогорск, пр. Ленина, надземный пешеходный переход, конструкция № 2, размещен рекламный баннер следующего содержания: «Замена масла бесплатно. Масляный фильтр — в подарок. Ойл Маркет Автосервис Продажа автомасел и запчастей 45-05-74 ул. Марджани, 9». Период размещения рекламы с 01.09.2023 по 31.10.2023.

В рассматриваемой рекламе содержалось указание на телефонный номер +7-351-945-05-74.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер +7-351-945-05-74 входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «МТС».

По результатам направленных запросов «ПАО «МТС», АНО «Хоккейный клуб «Металлург» указанный телефонный номер передан в пользование физическому лицу _____ в рамках корпоративный программы сотовой связи.

Челябинским УФАС России направлен запрос ИП А<...> о представлении необходимых документов и сведений.

ИП А<...>представлены пояснения и документы, согласно которым Положением «О проведении акции Масляный фильтр в подарок» от 18.05.2023 устанавливаются условия по предоставлению услуги по замене масла бесплатно. В соответствии с пунктом 1 указанного Положения для получения услуги по замене масла бесплатно клиентам необходимо приобрести моторное масло для двигателя внутреннего сгорания в торговом зале по адресу: г. Магнитогорск, ул. Марджани, 9. Срок проведения акции до 31.12.2024.

В связи с наличием признаков нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» Челябинским УФАС России возбуждено дело № 074/05/5-2890/2023 в отношении ИП А<...>

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 074/05/5-2890/2023 у ИП А<...>запрошены документы и сведения, необходимые для рассмотрения дела по существу.

На заседание Комиссии ИП А<...>не явился, представителей с надлежащей оформленной доверенностью не направил, ходатайств не заявлял, запрошенные сведения не представил.

Рассмотрев заявление и материалы дела, антимонопольный орган приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона «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.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределенного круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке (т.е. возможность купить товар или воспользоваться услугой).

Согласно позиции ФАС России под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Вопрос о наличии в информации признаков рекламы решается с учетом конкретных обстоятельств дела (пункту 15 Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе»).

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального 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.

Согласно [пункту 28](#) постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О

рекламе» рекламодаделец вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые законом к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

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 (пункт 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

На основании изложенного, в случае распространения рекламы об объявлении акции следует указать всю существенную информацию (сроки проведения акции, условия приобретения или использования товара и т.д.), с целью формирования у потребителя правильного (неискаженного и относительно полного) представления о рекламируемом объекте (услуге).

Федеральный закон «О рекламе» прямо требует обеспечения потребителей полной и достоверной информацией, которая необходима для реализации предоставленных возможностей.

Так, на внешней стороне надземного пешеходного перехода, расположенного по адресу: г. Магнитогорск, пр. Ленина, конструкция № 2, размещена информация следующего содержания: «Замена масла бесплатно. Масляный фильтр — в подарок. Ойл Маркет Автосервис Продажа автомасел и запчастей 45-05-74 ул. Марджани, 9».

Рассматриваемая информация размещена в общедоступном месте, адресована неопределенному кругу лиц, способствует формированию и поддержанию интереса к автосервису «Ойл Маркет» и его продвижению на рынке, что свидетельствует об отнесении в совокупности данной информации к рекламе.

Необходимо отметить, что реклама ограничивается формулировкой: «Замена масла бесплатно. Масляный фильтр — в подарок».

Вместе с тем, условия о необходимости приобретения масла для двигателя внутреннего сгорания в торговом зале по адресу: г. Магнитогорск, ул. Марджани, 9, отсутствуют.

Указание данной информации является существенным для потребителей рекламы, поскольку деятельность связана с предоставлением услуг автосервиса «Ойл Маркет».

Поскольку распространение рекламы по предоставлению услуги бесплатной замены масла в автосервисе «Ойл Маркет» направлено на формирование у потребителя желания воспользоваться ею, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные такой рекламой. Отсутствие в рекламе

информации о необходимости приобретения масла для двигателя *внутреннего сгорания в торговом зале по адресу: г. Магнитогорск, ул. Марджани, 9*, может привести к неблагоприятным последствиям.

Ограничение наиболее привлекательной формулировкой в рекламе позволяет сделать вывод о намерении рекламодателя ввести в заблуждение потребителя, отразив наиболее выгодные для рекламодателя условия, что является следствием предоставления недостоверной информации.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации.

При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Из имеющихся материалов дела установлено, что рекламодателем рекламы является ИП А<...>

Таким образом, распространяемая реклама следующего содержания: *«Замена масла бесплатно. Масляный фильтр — в подарок. Ойл Маркет Автосервис Продажа автомасел и запчастей 45-05-74 ул. Марджани, 9» по адресу: г. Магнитогорск, пр. Ленина, надземный пешеходный переход, конструкция № 2 является нарушением части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».*

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее - Правила), при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же

типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Федерального закона «О рекламе».

Согласно материалам дела на дату 01.11.2023 рассматриваемая реклама на надземном пешеходном переходе демонтирована и заменена на рекламу следующего содержания: *«Замена масла в ДВС бесплатно. Масляный фильтр — в подарок. Ойл Маркет Автосервис Продажа автомасел и запчастей 45-05-74 ул. Марджани, 9».*

Однако в материалы дела не представлены документы, подтверждающие прекращение распространения ИП А<...>. рекламы без указания существенной информации об условиях оказания услуги на бесплатной основе, содержащихся в пункте 1 Положения «О проведении акции Масляный фильтр в подарок» от 18.05.2023.

Так, реклама, размещаемая в настоящее время, следующего содержания: *«Замена масла в ДВС бесплатно. Масляный фильтр — в подарок. Ойл Маркет Автосервис Продажа автомасел и запчастей 45-05-74 ул. Марджани, 9»* может восприниматься потребителями (потенциальными потребителями) как оказание данной услуги на бесплатной основе, в том числе с товаром, приобретенным самостоятельно (не в торговом зале по адресу: г. Магнитогорск, ул. Марджани, д. 9.). Вместе с тем, согласно пункту 1 Положения «О проведении акции Масляный фильтр в подарок» от 18. 05.2023 для получения услуги по замене масла бесплатно необходимо клиентам приобрести моторное масло для двигателя внутреннего возгорания (ДВС) в торговом зале, расположенного по адресу: г. Магнитогорск, ул. Марджани, д. 9.

Указание в рекламе информации о необходимости приобретения масла для двигателя внутреннего сгорания в конкретном месте является обязательной для потребителей (потенциальных потребителей), отсутствие которой может также привести к неблагоприятным последствиям.

С учетом изложенного, Комиссией принято решение о необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил, Комиссия

РЕШИЛА:

1 . Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: *«Замена масла бесплатно. Масляный фильтр — в подарок. Ойл Маркет Автосервис Продажа автомасел и запчастей 45-05-74 ул. Марджани, 9»*, распространяемую по адресу: г. Магнитогорск, пр. Ленина, надземный пешеходный переход, конструкция № 2, поскольку при её распространении нарушены требования части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2 . Выдать ИП А<...> предписание о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном [статьей 14.3](#) КоАП РФ, в отношении ИП А<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания, в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.