

ответчик: ООО «У Сервис+»

ул. Речников, д. 29, стр. 3,

г. Москва, 115142

заинтересованные лица:

ООО «Арес Авто»

ул. Речников, д. 29, стр. 3,

пом. 5, г. Москва, 115142

ООО «Новое Поколение»

ул. Дружинниковская, д.11/2,

г. Москва, 123242

ООО «Яндекс»

ул. Льва Толстого, д. 16,

г. Москва, 119021

заявитель: физическое лицо

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 08-21/13-18

Резолютивная часть решения оглашена 27 сентября 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено 11 октября 2018 г.

11 октября 2018 г. г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе № 08-21/13-18 в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

<...>;

Члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев дело № 08-21/13-18, возбужденное по факту размещения в системе контекстной рекламы «Яндекс.Директ» рекламного объявления следующего содержания: «Купите INFINITI у Дилера №1 – Привилегия от 1 000 000р», с признаками нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», при участии: ООО «У Сервис+», ООО «Арес Авто» – представитель по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступило обращение физического лица о размещении в системе контекстной рекламы «Яндекс.Директ» рекламного объявления следующего содержания: «Купите *INFINITI* у Дилера №1 – Привилегия от 1 000 000р», с признаками нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы, содержащей некорректное сравнение рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами.

В ходе рассмотрения дел, возбужденного в отношении ООО «У Сервис+», Комиссией в действиях ООО «У Сервис+» обнаружены признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, предусмотренные частью 1 пункта 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно материалам обращения, в сервисе контекстной рекламы «Яндекс.Директ» была размещена контекстная реклама со следующими данными:

- заголовок: «Купите *INFINITI* у Дилера №1 – Привилегия от 1 000 000р»,
- текст: «Не уппусти свой *INFINITI* по цене 2017г! +Бонусы от Дилера №1! Держим цену до 31.03!»;
- отображаемая ссылка: «action.moscow-infiniti.ru».

Данная контекстная реклама отображается при использовании контекстного словосочетания «*infiniti*».

В ходе рассмотрения материалов установлено, что контекстная реклама в заголовке и тексте контекстной рекламы содержит словосочетание «Дилер №1», которое используется по отношению к лицу, предлагающему приобрести товар «*INFINITI*». Данное использование словосочетания «Дилер №1» является сравнением хозяйствующего субъекта, предлагающего приобрести товар «*INFINITI*» с иными хозяйствующими субъектами. Словосочетание «Дилер №1» в контексте рекламной информации формирует представление о компании как об основной среди других подобных, имеющей наибольшее значение, признание, первенствующей в данном сегменте товарного рынка.

Однако, указанная контекстная реклама не содержит критериев сравнения, исходя из которых допустимо использование словосочетания «Дилер №1», в связи с чем указанная контекстная реклама содержит некорректное сравнение.

Контекстная реклама содержит ссылку на интернет-страницу по адресу: moscow-infiniti.ru, владельцем которой является ООО «У Сервис +».

На основании установленных фактов было возбуждено дело № 08-21/13-18. На основании Определения о возбуждении дела № 08-21/13-18 (далее – Определение о возбуждении) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «У Сервис +» было признано лицом в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Яндекс» было признано заинтересованным лицом. Определением об отложении рассмотрения дела от 04.06.2018 № 08-21/13-18 (исх. № 08/ДЮ/5216 от 07.06.2018) ООО «Арес Авто», ООО «Новое Поколение» привлечены к участию в деле в качестве заинтересованных лиц.

Согласно устным пояснениям ООО «У Сервис +», форма размещения рекламного объявления в системе контекстной рекламы «Яндекс.Директ» не позволяет указывать критерии сравнения, согласно которым рекламируемый товар обладает преимуществами перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами. Критерии сравнения размещены на интернет-странице по адресу: action.moscow-infiniti.ru. Данный адрес интернет-страницы указан в рекламном объявлении, размещенном в системе контекстной рекламы «Яндекс.Директ», в связи с чем отсутствует событие нарушения законодательства о рекламе, так как отсутствует некорректное сравнение.

ООО «У Сервис +» представило договор о пользовании сайтом action.moscow-infiniti.ru от 12.01.2018 согласно которому ООО «Арес Авто» получило право на размещение информации на сайте action.moscow-infiniti.ru.

Согласно письменным пояснениям ООО «Арес Авто», между ООО «Арес Авто» и ООО «ЭмДжиКом» был заключен договор № K270215-90 от 27.02.2015, согласно которому ООО «ЭмДжиКом» размещает в системах контекстной рекламы контекстную рекламу «Купите INFINITI у Дилера №1 – Привилегия от 1 000 000р». Как указало ООО «Арес Авто» в данном тексте нет указания на то, что рекламодателями являются «Арес Авто» или ООО «У Сервис +», в связи с чем не имеется некорректного сравнения, так как в рекламе не был указан продавец.

Согласно письменным пояснениям ООО «Яндекс», реклама размещалась в системе «Яндекс.Директ» с 22.03.2018 по 02.04.2018, параметры временного таргетинга: с 9:00 по 22:00, параметры географического таргетинга: Москва и Московская область. Размещение рекламы в системе «Яндекс.Директ» предполагает, что рекламодатель самостоятельно осуществляет подготовку и редактирование рекламной кампании и несет ответственность за соблюдение законодательства о рекламе.

Реклама была размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № 32240/15 от 03.03.2015, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «ЭмДжиКом».

Согласно письменной позиции ООО «Арес Авто», реклама распространялась с 01.03.2018 по 31.03.2018. Фраза «Дилер №1» использовалась в связи с присвоением дистрибьютером марки Infiniti группе компаний «У Сервис +» статуса лучшего дилера Infiniti 2017 года, а также лучшего дилера Infiniti по качеству обслуживания клиентов 2017 года.

Рассмотрев материалы дела и письменные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении настоящего дела, Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 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. Под товаром, согласно пункту 3 указанной статьи понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Контекстная реклама содержит информацию, адресованную неопределенному кругу лиц, так как нельзя заранее определить получателей данной информации, и она может представлять интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию. Данная позиция согласуется с позицией ФАС России, изложенной в письме от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе».

Способом распространения указанной информации является отображение контекстной рекламы в системе «Яндекс.Директ».

Формой распространения является демонстрация текстового сообщения.

Указанная информация направлена на привлечение внимания к товару «infiniti».

Таким образом, вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- является информацией;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания,

учитывая это, данная контекстная реклама соответствует определению рекламы.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 закона о рекламе, реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами признается недобросовестной.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 закона о рекламе, реклама которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, является недостоверной.

В соответствии с пунктом 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» необходимо исходить из того, 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 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.

Из данных разъяснений следует, что отсутствие критериев сравнения в рекламе допускает возможность проведения потребителями такого сравнения по любому показателю, то есть, словосочетание «Дилер №1» означает, что компания ООО «У Сервис+» превосходит любое другое предприятие по всем оценочным критериям.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона 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.

Следовательно, реклама «Дилер №1» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение с другими предприятиями, нарушает указанные требования Закона.

Кроме того, на основании пункта 1 части 2 статьи 5 Закона недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Реклама не содержит прямого сравнения с конкретными хозяйствующими субъектами, но рекламное утверждение «Дилер №1» позволяет сделать вывод о том, что компания ООО «У Сервис+» сравнивается со всеми участниками рынка.

Некорректное сравнение в рекламе выражено в том, что рекламодатель определил себя как главного среди аналогичных предприятий, не указав конкретный источник информации: результаты исследований, рейтинг, опрос общественного мнения, иное.

Таким образом, рекламная информация «Дилер №1» содержит признаки нарушений пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части указания недостоверных сведений о преимуществе объекта рекламирования и некорректного сравнения с иными хозяйствующими субъектами.

Позиция ООО «Арес Авто» о допустимости использования словосочетания «Дилер №1» в связи с присвоением званий не является обоснованной, так как реклама распространялась в период с 01.03.2018 по 31.03.2018. Использование словосочетания «Дилер №1» без указания временного периода предполагает, что хозяйствующий субъект обладает преимуществами перед иными хозяйствующими субъектами в том числе в настоящее время. Использование словосочетания «Дилер №1» в 2018 году на основании сертификатов, выданных в 2017 году, не является обоснованным.

Указание в тексте контекстной рекламы отображаемой ссылки: «action.moscow-infiniti.ru» предполагает, что пользователь, переходя по ссылке попадает на сайт рекламодателя. Договор о пользовании сайтом action.moscow-infiniti.ru не устанавливает императивных норм о запрете владельцу сайта на время заключения договора о пользовании сайтом action.moscow-infiniti.ru размещать информацию и использовать сайт moscow-infiniti.ru.

В ходе рассмотрения дела № 08-21/13-18 представитель ООО «У Сервис+» не согласился с выявленным нарушением закона о рекламе, поддержал позицию, изложенную в своих пояснениях.

В силу положений части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований частей 2 – 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно Письму Федеральной антимонопольной службы от 31 мая 2016 года № АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе» 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. Рекламодателем такой рекламы признается юридическое лицо, в том числе поскольку в силу объекта рекламирования и обстоятельств распространения рекламы данное юридическое лицо заинтересованно в распространении рекламы.

В связи с тем, что нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе прекращено, Комиссия Московского областного УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «У Сервис+», выразившиеся в размещении контекстной рекламы в системе «Яндекс.Директ» нарушающими требования пункта 1 части 2 статьи 5 и пункта 1 части 3 статьи 5 Закон о рекламе.
2. В связи с устранением нарушения предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы Московской области для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения дела по признакам нарушения, предупреждения части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 11 октября 2018 г.

Решение может быть обжаловано в суд в порядке, предусмотренном статьей 198

Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.