

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

№051/04/14.3-778/2019

26 декабря 2019 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 №051/04/14.3-778/2019 возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Шанкаримпэкс» (ИНН 7204192110, ОГРН 1137232044377, от 18.07.2013, инд. 625026, г. Тюмень, ул. 50 лет ВЛКСМ, д.51, офис504),

УСТАНОВИЛА:

20.08.2019 года в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило обращение ООО «Экзотика Востока» по факту размещения 09.08.2019 в г. Мурманске, ул. Орликовой, д.23, в кабине лифта на специализированном стенде рекламной листовки: «ТРЦ Форум, пр. Кольский 134(2этаж). Крупнейшая индийская выставка продаж с 09августа по 8 сентября...» с признаками нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе).

Заявителем представлено заключение эксперта <...>, магистра по направлению подготовки 45.04.01 Филология.

Экспертное заключение слогана «крупнейшая индийская выставка продаж», констатирует, что слово «крупнейшая» используется в положительной утвердительной форме превосходной степени, что, по мнению заявителя, создает неверное представление о выставке и несёт сравнительный характер объекта рекламирования без объективного подтверждения в самой рекламе, тем самым противоречит пункту 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе и ведет к нездоровой конкуренции.

Заявитель просит привлечь к ответственности лицо, нарушившее рекламное законодательство.

В соответствии со статьей 3 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе)

реклама - это 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;

рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 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 соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Размещенная, в кабине лифта на специализированном стенде листовка: «ТРЦ Форум, пр. Кольский 134(2этаж). Крупнейшая индийская выставка продаж с 09августа по 8 сентября с 11:00 до 20:00. Торгово-развлекательный центр Форум», является рекламой, предназначена для неопределенного круга лиц; направлена на привлечение внимания к выставке продаж, формирует и поддерживает интерес к «крупнейшей индийской выставке», побуждая посетить выставку по указанному в рекламе адресу.

Объектом рекламирования является крупнейшая индийская выставка.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, общество с ограниченной ответственностью «Шанкаримпэкс»(ОГРН 1137232044377 от 18.07.2013, ИНН 7204192110, юр. адрес: 625026, г. Тюмень, ул. 50 лет ВЛКСМ, д.51, офис504) осуществляет деятельность агентов по оптовой торговле мебелью, бытовыми товарами, скобяными, ножевыми и прочими металлическими изделиями(46.15), торговля оптовая шкурами и кожей(46.31.12).

Общество с ограниченной ответственностью «Лантерн» (ОГРН 1095190011290 от 03.11.2009, ИНН 5190909464, юр. адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Старостина, д.32, офис 30) осуществляет рекламную деятельность (73.1), полиграфические услуги(18.1).

ООО «Шанкаримпэкс» заключило с ООО «Лантерн» договор № 149 от 30.03.2017, предметом которого является размещение и демонстрация рекламной продукции на поле рекламных устройств, расположенных в лифтовых кабинах жилых домов, по макету заказчика ООО «Шанкаримпэкс».

В приложении № 2 к договору №149 от 30.03.2017г имеется заявка на оказание услуг №4, которая раскрывает формат рекламной продукции А5, дату начала размещения рекламной продукции 01.08.2019, количество суток демонстрации продукции на поле рекламных устройств 31 день, количество рекламных устройств 379, стоимость единицы продукции, сумму оказания услуг. Заявка подписана сторонами договорных отношений и скреплена печатью.

Приложение № 3 к Договору № 149 раскрывает список расположения информационных устройств к Заявке №4, с улицами, номерами домов и количеством щитов.

В Приложении № 4 к договору №149 содержится утвержденный макет рекламы, заверенный сторонами, который идентичен распространенной рекламе.

Пунктом 2.4 Договора№149 определено, что заказчик гарантирует, что информация, содержащаяся в рекламе, соответствует законодательству Российской Федерации.

Из представленных сторонами материалов следует, что ООО «Шанкаримпэкс» арендовало у собственника ООО «Кристи», во временное владение и пользование за плату, помещение площадью 670 кв.м. в торгово-развлекательно комплексе «Форум» на пр. Кольском, д.134.

Цель аренды помещения: организация и проведение индийской ярмарки(п.1.2 Договора).

Пунктом 1.3 Договора аренды б/н установлен срок аренды с 08.08.2019 по 08.09.2019г включительно.

Материалы дела содержат акт выполненных работ № 19 от 31.08.2019 по размещению

рекламных листовок в жилых домах в период с 08.08.2019 по 21.08.2019г подписанный сторонами без претензий по срокам, объему и качеству оказания услуг, что подтверждает фактическое их размещение в указанные даты.

Из письменных пояснений ООО «Шанкаримпэкс» следует, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения рекламного законодательства, т.к. индийская ярмарка, является крупнейшей из всех проводимых индийских ярмарок в ТРЦ «Форум» и в указанный период, других индийских ярмарок не проводилось в г. Мурманске.

Общество пояснило, что использовало в рекламе слово в превосходной степени «крупнейшая», так как выставка занимает площадь около 670 кв.м, что по мнению Общества, является крупным мероприятием, относительно обычно проводимых ООО «Шанкаримпэкс» выставок.

Общество сообщает, что не пыталось принизить деятельность других лиц, тем более, что в г. Мурманске в период с 09.08.2019 по 08.09.2019 не проводятся выставки продаж индийских товаров иных организаторов, в связи с чем проводимое мероприятие не получает никакого преимущества.

ООО «Шанкаримпэкс» является лицом, которое привело информацию в готовую к распространения в виде рекламы форму, что подтверждается приложении № 4 к договору №149.

Согласно пункту 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012 г. N 58 О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", 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.

Согласно пункту 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 8 октября 2012 года N 58 рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющиеся.

В связи с этим принято подобные утверждения сопровождать ссылкой на результат соответствующих исследований и источник данных.

Использование в спорной рекламе словосочетания "крупнейшая индийская выставка продаж" напрямую противоречит вышеприведенным нормам.

Использование в спорной рекламе слова в превосходной степени, создает ошибочный образ преимущества продвигаемой в рекламе выставки, и подталкивает к сравнению с выставками, проводимыми другими организаторами на территории Российской Федерации, т.к. в ней отсутствует информация на какой территории, за какой период, по количеству выставляемого товара или занимаемой выставочной площади, следует считать данную выставку «крупнейшей».

Приведенное в спорной рекламе сравнение по своей форме некорректно, в нем не упоминаются сравниваемые параметры, а, следовательно, и достоверность такого сравнения не может быть объективно проверена.

Недосказанность в рекламе создает для потребителя неясность, и принижает деятельность конкурирующих компаний, т.к. в рекламе отсутствует информация, подтверждающая слоган «крупнейшая выставка», из рекламы не следует, что таким образом Общество отметило занимаемую выставкой площадь и оценило масштабы своей выставки с ранее проводившимися Обществом.

Не случайно ООО «Экзотика Востока» обратилось в антимонопольный орган за восстановлением своих прав как потребитель рекламы и лицо, осуществляющее аналогичную деятельность на рынке продаж.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, признана антимонопольным органом 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).

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) покупателю и конечному потребителю.

Привлекая рекламой внимание потребителей к своей выставке ООО «Шанкаримпэкс» использует в рекламе сравнение, неподкрепленное исследованиями, тем самым действует недобросовестно по отношению к другим субъектам рынка.

Закон о рекламе не содержит прямого запрета на использование в рекламе терминов в превосходной степени, однако устанавливает требование о достоверности распространяемой рекламы, ориентирует на необходимость обеспечить ее соответствие реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), а также предусматривает ответственность за распространение недостоверной рекламы.

Требуется непосредственно в рекламе привести отсутствующую часть существенной информации о товаре/услуге, если приведенные в рекламе сведения, ввиду их недостаточности, порождают заблуждение потребителей рекламы.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" 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.

Реклама: «ТРЦ Форум, пр. Кольский 134(2этаж). Крупнейшая индийская выставка продаж с 09августа по 8 сентября с 11:00 до 20:00. Торгово-развлекательный центр Форум», размещенная на специализированном стенде лифтовых кабин признана ненадлежащей и недостоверной нарушающей требования пункта 1 части 2 статьи 5 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за названное нарушение несет рекламодатель – ООО «Шанкаримпэкс» (ИНН7204192110, ОГРН 1137232044377, от 18.07.2013, инд. 625026, г. Тюмень, ул. 50 лет ВЛКСМ, д.51, офис504).

Лицо, совершившее противоправные действия (Субъект административного правонарушения) ООО «Шанкаримпэкс».

Место совершения административного правонарушения: место распространения рекламы - г. Мурманск, ул. Орликовой, д.23

Время совершения административного правонарушения: дата размещения рекламы 09.08.2019г.

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.

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

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.

Вина ООО «Шанкаримпэкс» заключается в том, что приводя макет рекламы в готовую к распространению форму, Общество проигнорировало требования рекламного законодательства и, не учло сложившуюся юридическую практику, тем самым допустило распространение ненадлежащей рекламы.

Общество уведомлено о рассмотрении дела надлежащим образом.

ООО «Шанкаримпэкс» заказным письмом (инд. № 18301641007267) направлено определение на юридический адрес: 18.07.2013, инд. 625026, г. Тюмень, ул. 50 лет ВЛКСМ, д.51, офис504.

Вместе с тем, директору ООО «Шанкаримпэкс» <...> направлено определение о времени и месте рассмотрения дела на представленный электронный адрес 26.11.2019.

26.12.2019 на электронный адрес УФАС по Мурманской области поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя, в связи с невозможностью прибыть на рассмотрение дела из-за территориальной удаленности.

Ходатайство удовлетворено, дело рассмотрено в отсутствие ООО «Шанкаримпэкс», с учетом обстоятельств дела, изложенных в материалах и ранее представленных пояснений общества.

Должностное лицо при вынесении постановления учло фактические обстоятельства дела, а именно отсутствие отягчающих и смягчающих ответственность обстоятельств.

ООО «Шанкаримпэкс» 01.08.2016 включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в качестве микропредприятия.

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.

Основопологающим условием для применения указанной нормы КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые, то есть преференция, предусмотренная ст. 4.1.1 КоАП РФ, является исключительной.

Однако, при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения.

При этом условий, в соответствии с которыми оценка возможности применения предупреждения по последующему правонарушению зависит от наличия (вступления в силу) постановления о привлечении к административной ответственности по предшествующему правонарушению на момент совершения последующего правонарушения, ст. 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ не предусматривают.

Общество не привлекалось ранее к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Следовательно, административное правонарушение, совершенное обществом, является впервые совершенным административным правонарушением.

Должностное лицо сочло возможным, применение часть 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ в отношении ООО «Шанкаримпэкс», т.е. заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение в виду того, что нарушение требования части 1 статьи 14.3 КоАП РФ совершено впервые.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 28.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении считается возбужденным с момента составления протокола, осмотра места совершения административного правонарушения.

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.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

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 общество с ограниченной ответственностью ООО «Шанкаримпэкс» (ИНН7204192110, ОГРН 1137232044377, от 18.07.2013, инд. 625026, г. Тюмень, ул. 50 лет ВЛКСМ, д.51, офис504), в совершении нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5 и пункта 1 части 2 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 «Шанкаримпэкс» (ИНН7204192110, ОГРН 1137232044377, от 18.07.2013) 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

И.Н. Попова