

Исх. №АЯ-08/15579 от 25.11.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/5-1662/2020 в отношении ЗАО «Дент Премиум» (<...>) по факту распространения рекламы стоматологической услуги по установке брекетов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» следующего содержания: «Брекеты. Лучшие условия», содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие ЗАО «Дент Премиум» или его представителя по доверенности, надлежащим образом уведомленного о дате времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения государственного надзора Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан были установлены признаки правонарушения по факту распространения рекламы стоматологической услуги по установке брекетов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» следующего содержания: «Брекеты. Лучшие условия», содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По данному факту сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан произведен акт осмотра социальной сети Instagram (Акт осмотра от 15 июля 2020 г.).

Согласно части 1 статьи 3 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.

Информация со сведениями: «Брекеты. Лучшие условия» в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам ЗАО «Дент Премиум».

Согласно пункту 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.

В соответствии с п. 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Закона о рекламе при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что 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 являющейся.

Суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

В соответствии с пунктом 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 п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона о рекламе, 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).

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

С учетом изложенного, реклама с текстом следующего содержания: «Брекеты. Лучшие условия» имеет признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Объектом рекламирования являются стоматологические услуги по установке брекетов DAMON, Pitts 21 (США).

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 данного закона предусмотрена на рекламодателя.

Пунктом 5 статьи 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. В социальной сети Instagram в качестве лица, предоставляющего услугу по установке брекетов DAMON или Pitts 21 (США) указано ЗАО «Дент Премиум» (<...>).

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 (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 11.09.2020 №ЮЭ9965-20-194514582 ЗАО «Дент Премиум», основным видом деятельности является 86.23 стоматологическая практика, дополнительными видами деятельности являются в том числе 47.91.2 торговля розничная, осуществляемая непосредственно при помощи информационнокоммуникационной сети Интернет, 47.91.3 торговля розничная через Интернет-аукционы, 47.91.4 торговля розничная, осуществляемая непосредственно при помощи телевидения, радио, телефона, 61.10.1 деятельность по предоставлению услуг телефонной связи, 73.1 деятельность рекламная, 82.99 деятельность по предоставлению прочих вспомогательных услуг для бизнеса, не включенная в другие группировки, 86 деятельность в области здравоохранения, 86.10 деятельность больничных организаций, 86.21 общая врачебная практика, 86.90.9 деятельность в области медицины прочая, не включенная в другие группировки что соответствует услугам, представленным в рекламе с текстом: «Брекеты. Лучшие условия».

Согласно Письму ФАС России от 25.09.2019 NAK/83509/19 «О разъяснении по вопросу рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Закон о рекламе не содержит специальных требований к рекламе, распространяемой в социальных сетях.

В то же время такая реклама должна соответствовать как общим требованиям, установленным Закона о рекламе, в том числе требованиям достоверности и добросовестности, так и специальным требованиям, установленным указанным Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров и услуг.

В случае выявления нарушений Закона о рекламе антимонопольные органы привлекают виновных лиц к ответственности.

На основании пункта 3.34 приказа ФАС России от 23.11.2012г. № 711/12 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» и в соответствии с пунктом 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, ФАС России наделило Татарстанское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе по факту распространения рекламы стоматологической услуги по установке брекетов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» следующего содержания: «Брекеты. Лучшие условия», содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе в отношении ЗАО «Дент Премиум» (<...>).

29.10.2020г. ЗАО «Дент Премиум» были представлены письменные пояснения, согласно которому, ЗАО «Дент Премиум» предлагал лучшие условия на стоматологические услуги по установке брекетов по сравнению с прошлым годом. Так по сравнению с прошлым годом на данный вид стоматологической услуги предоставляется рассрочка, которой не было ранее. Однако, в данной рекламе стоматологических услуг не был указан конкретный критерий, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. К письменным пояснениям ЗАО «Дент Премиум» были приложены документы, подтверждающие устранение допущенного нарушения. Кроме того, ЗАО «Дент Премиум» были представлены документы на должностное лицо, ответственное за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе. Должностным лицом ответственным за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе является ФИО1.

11.11.202г. в Татарстанское УФАС России от представителя ЗАО «Дент Премиум» по доверенности ФИО2 поступило ходатайство (Вх. №15694 от 11.11.2020г.) о рассмотрении дела №016/05/5-1662/2020 в её отсутствие.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу с текстом: «Брекеты. Лучшие условия», распространенную информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (Instagram), не соответствующей требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Рекламодателем признать ЗАО «Дент Премиум» (<...>).

Предписание об устранении нарушений требований действующего законодательства Российской Федерации о рекламе ЗАО «Дент Премиум» не выдавать.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)