

РЕШЕНИЕ

«11» января 2018г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель председателя Комиссии: <...> <...>

Членов Комиссии: <...> <...>

<...> <...>

рассмотрев дело № 83/Р-2017, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 1 части 2, пункта 4 части 2, пункта 1 части 3, пункта 2 части 3, пункта 20 части 3 статьи 5 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 обращение ФАС России о рассмотрении заявления ООО «ЛПГенератор» о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИП <...>, выразившихся в использовании текстовой части товарного знака (правообладатель – ООО «ЛПГенератор», свидетельство № 538876 от 24.03.2015г.) для таргетированной рекламы.

Из заявления следует, что при осуществлении поиска в поисковой системе «Яндекс» размещена таргетированная реклама следующего содержания:

- «Собираетесь делать Landing Page? Доверьте разработку профессионалам. Мы сделаем лучше чем на LPgenerator»;

- «Разработаем качественный Landing onegrav.ru Делаете лендинг на LPgenerator? Сделаем лендинг без конструктора!».

В заявлении указывается, что ИП <...> незаконно использует товарный знак при размещении таргетированной ссылки (рекламы) в сети интернет при нажатии на которую происходит переход на сайт <http://www.onegrav.ru/>, администратором которого является ИП <...>, такие действия, направлены на получение необоснованных преимуществ и на увод клиентуры к конкуренту путем введения в заблуждение клиентов, размещены в рекламе, следовательно, такая информация подлежит оценке на предмет соответствия требованиям законодательству о рекламе.

31.07.2017г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 83/Р-2017 в отношении ИП <...>. и назначено к рассмотрению на 28.08.2017г. на 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

28.08.2017г. состоялось рассмотрение дела № 83/Р-2017 в присутствии ИП <...>, который пояснил, что не является распространителем рекламы, поскольку компания получает клиентов, в том числе, от партнеров (веб-мастеров) за партнерское вознаграждение, т.е. веб-мастер получает вознаграждение за привлеченного клиента. Веб-мастера самостоятельно определяют содержание рекламы и размещают ее в сети интернет.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения ИП <...>, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств и для привлечения к рассмотрению в деле в качестве ответчиков лиц, которые оплатили размещение спорной рекламы в поисковой системе «Яндекс», согласно ответу ООО «Яндекс»:

- ООО «ЛТ Нева», ИНН 7709681948, юридический адрес: 109004, г.Москва, пер. Пестовский, 12, стр. 1, оплатившем размещение рекламы: «Собираетесь делать Landing Page? Доверьте разработку профессионалам. Мы сделаем лучше чем на LPgenerator» в период с 31.03.2017г. по 06.04.2017г., и рекламы «Разработаем качественный Landing onegrav.ru Делаете лендинг на LPgenerator? Сделаем лендинг без конструктора!» в период с 31.03.2017г. по 06.04.2017г.;

- ООО «УСК», ИНН 7453294680, юридический адрес: 454126, г.Челябинск, ул.Лесопарковая, 7, корп. А, офис 12, оплатившем размещение рекламы: «Разработаем качественный Landing onegrav.ru Делаете лендинг на LPgenerator? Сделаем лендинг без конструктора!» в период с 19.04.2017г. по 28.04.2017г.;

- ООО «ВКМ», ИНН 7327073391, юридический адрес: 432032, г.Ульяновск, ул.Октябрьская, 51, стр. 3, офис 10, оплатившем размещение рекламы: «Разработаем качественный Landing onegrav.ru Делаете лендинг на LPgenerator? Сделаем лендинг без конструктора!» в период с 11.04.2017г. по 19.04.2017г.;

- ООО «Омега», ИНН 7722350247, юридический адрес: 109518, г.Москва, ул.Люблинская, 1, стр. 7, оплатившем размещение рекламы: «Разработаем качественный Landing onegrav.ru Делаете лендинг на LPgenerator? Сделаем лендинг без конструктора!» в период с 23.03.2017г. по 01.04.2017г.

Определением от 28.08.2017г. рассмотрение дела № 83/Р-2017 было отложено на 03.10.2017г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...>, заявителя и лиц, привлеченных к рассмотрению данного дела.

ООО «ВКМ», привлеченное к рассмотрению данного дела, 19.09.2017г. представило пояснения о том, что не занималось размещением спорной рекламы в сети интернет и не оплачивало за размещение рекламы, а ИП <...> обществу не знаком.

03.10.2017г. на рассмотрение дела № 83/Р-2017 ИП <...> не явился, сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 03.10.2017г. рассмотрение дела № 83/Р-2017 было отложено на

28.11.2017г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...>, заявителя и лиц, привлеченных к рассмотрению данного дела.

28.11.2017г. на рассмотрение дела № 83/Р-2017 ИП <...> не явился, сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...>. Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 28.11.2017г. рассмотрение дела № 83/Р-2017 было отложено на 11.01.2018г. на 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...>, заявителя и лиц, привлеченных к рассмотрению данного дела (распечаткой с сайта ФГУП «Почта России» о вручении корреспонденции ООО «ЛПГенератор», ООО «ВКМ» имеется в материалах дела; от ИП <...>, ООО «ЛТ Нева», ООО «Омега», ООО «УСК» возврат корреспонденции с отметкой «истек срок хранения»).

11.01.2018г. состоялось рассмотрение дела № 83/Р-2017 в отсутствие представителей сторон, рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

Из ответа ООО «ЯНДЕКС», представленного в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что реклама с текстом: «Собираетесь делать Landing Page? Доверьте разработку профессионалам. Мы сделаем лучше чем на LPgenerator» размещалась в системе «Яндекс.Директ» в период с 31.03.2017г. по 06.04.2017г.

Реклама с текстом: «Разработаем качественный Landing onegrav.ru Делаете лендинг на LPgenerator? Сделаем лендинг без конструктора!» размещалась в системе «Яндекс.Директ» в период с 23.03.2017г. по 28.04.2017г.

Оплата данных рекламных объявлений была произведена различными юридическими лицами в соответствии с условиями документа: «Оферта на оказание услуг «Яндекс.Директ», размещенного в свободном доступе в сети интернет по адресу: https://legal.yandex.ru/oferta_direct/, а именно: ООО «УСК», ИНН 7453294680, ООО «ВКМ», ИНН 7327073391, ООО «Омега», ИНН 7722350247.

Ссылка ООО «ВКМ» на то, что общество не оплачивало спорную рекламу не обоснована, поскольку ООО «Яндекс» представило в адрес Кемеровского УФАС России от ООО «ВКМ» платежное поручение № 542976 от 06.04.2017г. за оплату рекламы в сумме 3540 рублей, а также платежные поручения на оплату рекламы от ООО «УСК» (№ 879422 от 12.04.2017г.), ООО «ЛТ Нева» (№ 785402 от 27.03.2017г.) и ООО «Омега» (№ 439079 от 20.03.2017г.).

В материалах данного дела отсутствуют доказательства причастности ИП <...> к изготовлению и распространению спорной рекламы, следовательно, признаки нарушения пункта 1 части 2, пункта 4 части 2, пункта 1 части 3, пункта 2 части 3, пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...> не установлены.

Целью рекламы являются привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

При этом рекламная информация лежит в основе представлений о качестве и назначении товара, об особенностях его использования, условиях приобретения, цене товара, следовательно, особую важность приобретают достоверность рекламы, создание правильного представления об объекте рекламирования.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 ФЗ «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 нарушение данной правовой нормы в вышеуказанной рекламе содержится некорректное сравнение рекламируемых услуг («Собираетесь делать Landing Page? Доверьте разработку профессионалам. Мы сделаем лучше чем на LPgenerator»), что подразумевает то, что при обращении за аналогичными услугами к конкуренту потребитель получит услуги более низкого качества.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

ООО «УСК», ИНН 7453294680, ООО «ВКМ», ИНН 7327073391, ООО «Омега», ИНН 7722350247, ООО «ЛТ Нева» ИНН 7709681948 оплатившие спорную рекламу в интересах ИП <...>, не осуществляют деятельность по дизайну сайтов и разработке лендингов, следовательно, между данными юридическими лицами и заявителем – ООО «ЛПГенератор» отсутствуют конкурентные отношения, соответственно, признаки нарушения пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «УСК», ООО «ВКМ», ООО «Омега», ООО «ЛТ Нева» отсутствуют.

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 данной правовой нормы в тексте рекламы содержится недостоверная информация о том, что обратившись за разработкой лендинга на сайт <http://www.onegrav.ru/> потребители получают услуги по качеству лучше, чем у LPgenerator.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся.

В тексте спорной рекламы отсутствует подтверждение того, что на сайте <http://www.onegrav.ru/> можно получить услуги по качеству лучше, чем у конкурента. Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением должна считаться недостоверной.

Пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит недостоверные сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Реклама, содержащая ссылку на товарный знак «LPgenerator», содержит недостоверные сведения о продавце услуг, поскольку при нажатии на данную рекламу осуществляется переход на сайт другого лица – конкурента, предоставляющего аналогичные услуги по конструкции сайтов.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2, пунктом 1 части 3, пунктом 2 части 3, пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодаделец.

Пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодаделец - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодаделец - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В данном случае рекламодателями являются ООО «УСК», ООО «ВКМ», ООО «Омега», ООО «ЛТ Нева».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия:

- ООО «УСК» (ИНН 7453294680, ОГРН 1167456077139, дата создания юридического лица 01.08.2014г., юридический адрес: 454126, Челябинская область, г.Челябинск, ул.Лесопарковая, дом 7, корпус А, офис 12);

- ООО «ВКМ» (ИНН 7327073391, ОГРН 1147327002701, дата создания юридического лица 20.04.2016г., юридический адрес: 432032, Ульяновская область, г.Ульяновск, ул.Октябрьская, дом 51, строение 3, офис 10);

- ООО «Омега» (ИНН 7722350247, ОГРН 5157746180830, дата создания юридического лица 19.12.2015г., юридический адрес: 109518, г.Москва, ул.Люблинская, дом 1, строение 7);

- ООО «ЛТ Нева» (ИНН 7709681948, ОГРН 1067746674038, дата создания юридического лица 06.06.2006г., юридический адрес: 109004, г.Москва, пер.

Пестовский, дом 12, строение 1) по размещению в сети интернет вышеуказанной рекламы, нарушением требований пункта 1 части 2, пункта 1 части 3, пункта 2 части 3, пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание не выдавать в связи с окончанием периода размещения рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 25 января 2018 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>