

ИП А.

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной
антимонопольной
службы**

**Оренбургской
области**

Эс места нахождения:
г.Оренбург, ул.
Хаснознаменная, 22

Почтовый адрес: 460046,
Оренбург, ул. 9 Января, 64

(3532) 78-66-17, факс
(3532) 77-80-70

email: fo56@fas.gov.ru

_____ № _____
На
№ _____ от _____

РЕШЕНИЕ по делу № 056/05/5-1491/2020

Резолютивная часть решения объявлена «21» декабря 2020 года.

Решение изготовлено в полном объеме «24» декабря 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее по тексту – Комиссия, Оренбургское УФАС России) по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе постановила:

председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления – начальники
дела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

члена Комиссии, специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного
контроля, общественных связей;

члена Комиссии, специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного
контроля, общественных связей;

отсутствии:

Т.А., извещенной надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 056/05/5-1491/2020, возбужденное в отношении ИП А., по
признакам нарушения требований, установленных пунктом 1 частью 3 статьи 5
Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006г.
далее по тексту – ФЗ «О рекламе») содержащихся в рекламе, распространяемой
на транспортном средстве ПАЗ 3205 (г/н Р579 ТА56) при движении по ул.
Пролетарской в районе дома 14 с сопровождением изображения домашних
питомцев со следующим содержанием: «Первый ЗооОтель в городе! BookingCat сеть
отелей для питомцев Мы заботимся-вы отдыхаете! ул. Ялтинская, 51/1 Т.: (3532)67-99-
19 bookingcat»,

УСТАНОВИЛА:

в ходе проведения государственного контроля Управления Федеральной
антимонопольной службы по Оренбургской области была проведена проверка
рекламы, распространяемой на территории г. Оренбурга на предмет соответствия
требованиям, установленным ФЗ «О рекламе».

сотрудниками Оренбургского УФАС России 23.04.2020г. был составлен акт
проверки, согласно которому было установлено распространение рекламы на
транспортном средстве ПАЗ 3205 (г/н Р579 ТА56) при движении по ул. Пролетарской
районе дома 14 с сопровождением изображения домашних питомцев со
следующим содержанием: «Первый ЗооОтель в городе! BookingCat сеть отелей для
питомцев Мы заботимся-вы отдыхаете! ул. Ялтинская, 51/1 Т.: (3532)67-99-19
bookingcat».

в рамках изучения материалов, Оренбургским УФАС России были направлены
запросы в адрес ИП А. Во исполнение запросов, ответчиком были предоставлены
объяснения по размещенной рекламе на транспортном средстве и документы, а
именно, Лицензионный договор от 20 июля 2018г., уведомление об уступке права
требования по лицензионному договору, договор № 199 на размещение рекламной
информационных материалов от 17 сентября 2019г., счет на оплату № 102 от 20 марта
2020г., выписка из ЕГРЮЛ.

по результатам изучения материалов, 20 ноября 2020 года Оренбургским УФАС
России было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства РФ о
рекламе № 056/05/5-1491/2020. Рассмотрение дела назначено на 08 декабря 2020г.

заседание Комиссии, 08 декабря 2020 года происходило в отсутствие ИП А.,
поскольку ответчик на рассмотрение дела не явился, ходатайств не заявлял. 20

5 сентября 2020 года Оренбургское УФАС России направило на адрес электронной почты info@bookingcat.ru определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе № 056/05/5-1491/2020 с последующим почтовым правлением (согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений почты России №, 24.11.2020 – состоялась неудачная попытка вручения данного определения адресату). Запрашиваемые копии документов и пояснения не были представлены. В связи с чем, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств на 21 декабря 2020г.

5 декабря 2020 года в Оренбургское УФАС России во исполнение определения об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 056/05/5-1491/2020 поступили документы и пояснения от ИП А.

Согласно представленным пояснениям, ИП А. самостоятельно провела анализ рынка по передержке и содержанию домашних животных на территории г. Оренбурга. По результатам анализа было определено, что на момент размещения информации рекламного характера, предприятий и организаций, имеющих в своем наименовании слово «ЗооОтель» не было. В связи с этим, в рекламе было указано «Первый ЗооОтель в городе...». Также был представлен макет утвержденной рекламы, размещенной на транспортном средстве ПАЗ 3205 (г/н Р579 ТА56).

Комиссия, проанализировав материалы дела, пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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 п. 2 ст. 3 ФЗ «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.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является сеть отелей «BookingCat».

Таким образом, информация, распространяемая на транспортном средстве, имеет все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц, преследует строго заданные цели формирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

Согласно п. 1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «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.

соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 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, четкого 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.

соответствии с п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

в рассматриваемой рекламе использовано утверждение «Первый ЗооОтель в роде...», которое в силу постановления Пленума должно приводиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Вместе с тем, рассматриваемая реклама, не сопровождается таким подтверждением.

таким образом, Комиссия приходит к выводу, что при распространении рекламы «Первый ЗооОтель в городе! BookingCat сеть отелей для питомцев Мы заботимся-вы дышите! ул. Ялтинская, 51/1 Т.: (3532)67-99-19 #bookingcat» нарушены требования, установленные п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

исходя из содержания ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 частью 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

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

в рамках установления лица, ответственного за распространение рекламы Оренбургским УФАС России были выяснены следующие обстоятельства.

1 июля 2018 года между ООО «БУКИНГ КОТ» (Правообладатель) и ИП А. (пользователь) был заключен лицензионный договор, согласно которому правообладатель обязался предоставить пользователю исключительные права, а именно право на фирменное наименование, на охраняемую коммерческую информацию в отношении зоотеля «BookingCat». Следовательно, исключительные права зоотеля «BookingCat» на территории города Оренбурга принадлежат ИП А.

согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом экономической деятельности ИП А.

ляется 01.62 - предоставление услуг в области животноводства. ИП А. оказывает услуги по передержке и размещению домашних животных в зооотеле «BookingCat», который находится по адресу: г. Оренбург, ул. Ялтинская, д. 51/1.

1 апреля 2020 года между ООО «БУКИНГ КОТ» (цедент) и ООО «БУКИНГ ДОГ» (цессионарий) был заключен договор уступки права требования (далее – цессия), в соответствии с которым все права правообладателя были переданы цессионарию.

1 сентября 2020 года с исх. № 9330 был сделан запрос в адрес ИП А. с требованием предоставить следующую информацию: договор на изготовление спорной рекламы «Первый ЗооОтель в городе! BookingCat сеть отелей для питомцев Мы заботимся-вы дышите! ул. Ялтинская, 51/1 Т.: (3532)67-99-19 #bookingcat», а также письменные пояснения по существу данной рекламы.

1 октября 2020 года с вх. № 9632 в Оренбургское УФАС России был направлен ответ ИП А. со следующими пояснениями. Размещение рекламно-информационного материала с использованием внешних поверхностей транспортных средств производилось на основании договора № 199 от 17.09.2019г., а также указывается, что сведения, содержащиеся в информационном материале («Первый зоотель в городе») подтверждаются отсутствием на момент размещения на территории города Оренбурга ЗооОтелей, так как был проведен самостоятельный анализ рынка по предоставлению услуг по передержке и содержанию домашних животных на территории г. Оренбурга.

1 сентября 2019 года между ИП Б. (Исполнитель) и ИП А. (Заказчик) был заключен договор на размещение рекламно-информационных материалов № 199 (далее – договор).

Согласно п. 1.1 договора заказчик поручает, а исполнитель принимает на себя обязанность по изготовлению собственными и/или привлеченными силами и размещению рекламных и/или рекламно-информационных материалов заказчика с использованием внешних и внутренних поверхностей транспортных средств, в объеме и на условиях, предусмотренных настоящим договором и приложениями к нему.

Согласно п. 2.1.2 договора указано, что Заказчик обязан предоставить утвержденный оригинал-макет, необходимый для изготовления размещаемых рекламных материалов не менее, чем за 15 календарных дней для изготовления размещения, согласно условиям настоящего договора и его приложений. Далее, указывается, что согласно п. 2.1.5 договора заказчик обязался не предоставлять к размещению материалы, противоречащие законодательным нормам. Ответственность за полное соответствие рекламного изображения закону РФ «О рекламе» несет заказчик. Исходя из имеющейся информации в материалах дела, Заказчик оплатил оказанные услуги Исполнителем, следовательно, макет для изготовления и размещения рекламы по условиям договора был представлен.

Как указывает ИП А. в ответе на запрос № 9330 от 24.09.2020г. «Макет информационного материала утвержден ИП А.».

Таким образом, Комиссией установлено, что в рассматриваемом случае рекламодателем является ИП А.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) 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 (пусть и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же основной объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, обосновано статьями 1, 33, 36 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 47 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Комиссией установлено, что реклама «Первый ЗооОтель в городе! BookingCat сеть отелей для питомцев Мы заботимся-вы отдыхаете! ул. Ялтинская, 51/1 Т.: (3532)67-99-19 #bookingcat» с сопровождением изображения домашних питомцев на транспортном средстве ПАЗ 3205 (г/н Р579 ТА56) по состоянию на декабрь 2020 года распространяется, это следует из пояснений и представленных счетов на оплату, которых оговаривались сроки оплаты размещенной рекламы.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП А. не выдавать.

Ссылаясь на пункт 1 частью 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-50 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2006 года № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу с текстом: «Первый ЗооОтель в городе! BookingCat сеть отелей для питомцев Мы заботимся-вы отдыхаете! ул. Ялтинская, 51/1 Т.: (3532)67-99-19 #bookingcat» с сопровождением изображения домашних питомцев на транспортном средстве ПАЗ 3205 (г/н Р579 ТА56), поскольку в ней нарушены требования п.1 ч.3 ст.5, ФЗ «О рекламе».

Предписание ИП А. о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать;

Передать материалы дела № 056/05/5-1491/2020 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административны

завонарушениях.

решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии