

РЕШЕНИЕ № 6-5Р

«05» апреля 2018 года город Воронеж

(дата оглашения резолютивной части решения)

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Попов В.Г. – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Козина О.Г. – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Михина Н.Н. – государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № 6-5Р по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Вереск» (г. Воронеж, ул. 45 Стрелковой дивизии, 234Г, офис 2, ИНН 3662129844) (далее – ООО «Вереск»), обществом с ограниченной ответственностью «Визуалконтакт» (г. Воронеж, ул. 20-летия Октября, д. 24, ИНН 3662162383) (далее – ООО «Визуалконтакт»), обществом с ограниченной ответственностью «АГРОСНАБ» (г. Воронеж, ул. Планетная, 26, офис 168, ИНН 3661079012) (далее – ООО «АГРОСНАБ»), обществом с ограниченной ответственностью «Лайф Медиа» (г. Воронеж, ул. Ленинградская, 2, офис 405, ИНН 3663110839) (далее – ООО «Лайф Медиа») требований пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в присутствии: представителя ООО «Вереск» - <...>, представителя ООО «Визуалконтакт» - <...>, <...> ООО «Лайф Медиа» - <...>, представителя ООО «АГРОСНАБ» - <...>.

УСТАНОВИЛА:

15.01.2018г. государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Михиной Н.Н. совместно с сотрудниками указанного отдела Лисенко С.А. и Федирчуком Н.М. в ходе мониторинга соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе выявлен факт распространения следующей информации: «Грядка Интернет магазин Только у нас самые свежие овощи и фрукты орехи, сухофрукты, напитки и многое другое. *бесплатная доставка промокод на скидку 5% ЛИФТ экономия сил и времени www.VERECK.com По всем вопросам звоните по телефону: 258-62-72 +7(900)944-27-01 *Промокод действителен с 01 по 31 января 2018 *бесплатная доставка от 1000 руб.».

Рассматриваемая информация размещена внутри лифтовой кабины (г. Воронеж, ул. Владимира Невского, д. 22/1, подъезд № 2) и расположена в нижней части (середина) рекламной конструкции в виде баннера, размещенного на стене внутри кабины лифта (справа от входа), о чем в присутствии указанных сотрудников составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями на 3 (трех) листах.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Рассматриваемая информация доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц.

Согласно пункту 2 статьи 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.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе является Интернет магазин Грядка и предлагаемые им товары.

В соответствии с пунктами 1 части 3 статьи 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.

В соответствии с частью 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012г. № 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 рассматриваемой рекламе для характеристики объектов рекламирования использованы словосочетания «Только у нас самые» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение, таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 8 ФЗ «О рекламе», в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В рассматриваемой рекламе отсутствует необходимая информация о продавце товаров.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 ФЗ «О рекламе».

Воронежским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Вереск», рекламораспространителем ООО «Визуалконтакт».

16.01.2018г. в отношении ООО «Вереск» и ООО «Визуалконтакт» возбуждено дело № 6-5Р. Рассмотрение дела назначено на 10 часов 00 минут «14» февраля 2018 года.

14.02.2018 года в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и привлечения к участию в деле № 6-5Р заинтересованного лица – ООО «Лайф Медиа», рассмотрение дела отложено на 12 часов 00 минут «14» марта 2018 года, срок рассмотрения дела продлен до «16» апреля 2018 года.

14.03.2018 года в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и привлечения к участию в деле № 6-5Р заинтересованного лица – ООО «АГРОСНАБ», рассмотрение дела отложено на 10 часов 00 минут «05» апреля 2018 года.

В ходе рассмотрения дела, Комиссией установлено следующее.

13.11.2017г. между ООО «АГРОСНАБ» (Заказчик) и ООО «Медиа» (Исполнитель) заключен договор № 326 на оказание рекламных услуг по размещению, демонстрации и техническому обслуживанию рекламной информации на рекламных стендах в лифтовых кабинах жилых домов г. Воронежа.

Исходя из Приложения № 1 к договору б/н от 11.08.2016г., заключенного между ООО «Лайф Медиа» и ООО «АГРОСНАБ» на размещение рекламных мест в лифтах жилых домов г. Воронежа, срок рекламной кампании с 16.12.2017г. по 31.12.2017г.

Согласно выписок из ЕГРЮЛ ООО «Медиа» и ООО «Лайф Медиа» являются группой лиц в соответствии со статьей 9 ФЗ «О защите конкуренции» (т.к. директором данных Обществ является одно и тоже лицо <...>).

Исходя из пояснений ООО «Лайф Медиа» следует, в том числе, что «в декабре в нашу организацию обратился представитель ООО «Агроснаб» с целью размещения рекламы в лифтах. Размещение состоялось в декабре 2017 года. В процессе размещения возникли некоторые недочеты. Представитель ООО «Визуалконтакт (является нашим подрядчиком в данной сделке), предложило в качестве компенсации ООО Агроснаб бесплатное размещение их рекламы в январе. Макет был получен нашим менеджером от представителя ООО Агроснаб, посредством электронной почты и переслан менеджеру ООО Визуалконтакт с помощью той же электронной переписки (сканы прилагаются)/.../».

Кроме того, из материалов дела следует, что между ООО «Лайф Медиа» и ООО «Визуалконтакт» заключен договор № 0804 от 09.08.2016г. на оказание рекламных услуг по размещению, демонстрации и техническому обслуживанию рекламной информации на рекламных стендах в лифтовых кабинах жилых домов г. Воронежа. Срок действия договора до 31 декабря 2018 года.

Согласно Приложению № 10 к указанному договору, срок рекламной кампании с 16.12.2017г. по 31.12.2017г.

Из письменных объяснений от 06.02.2018г. ООО «Визуалконтакт», следует, в том числе, что «в связи с тем, что тираж на январь 2018 года формировался сразу на два периода: с 01.01.2018 по 15.01.18 и с 16.01.18 по 31.01.18 (связано с уходом в отпуск всех сотрудников организации и длительными каникулами), задержкой утверждения макетов рекламодателем по разным причинам и, соответственно, задержкой формирования общих рекламных плакатов для сдачи тиража в типографию) и в связи со всеми вышеуказанными событиями-создавшейся стрессовой ситуации, я не проверил присланный ООО «Лайф Медиа» (готовый к размещению) макет от ООО «Вереск», на предмет соответствия Федеральному закону «О рекламе» и поместил последний в общий плакат (в макете отсутствовали: полное наименование торговой организации, места её нахождения

и номера государственной регистрации юридического лица)/.../».

Комиссия, рассмотрев материалы дела, принимая во внимания пояснения лиц, участвующих в деле приходит к следующим выводам.

ООО «АГРОСНАБ» заказало размещение рассматриваемой рекламы в период с 16.12.2017г. по 31.12.2017г.

Согласно пояснениям ООО «АГРОСНАБ» и имеющимся в материалах дела доказательствам, распространение рассматриваемой рекламы было заказано ООО «АГРОСНАБ» в период с 16.12.2017г. по 31.12.2017г. В январе 2018 года ООО «АГРОСНАБ» не заказывало размещение рассматриваемой рекламы, в связи с чем, данное Общество является рекламодателем рассматриваемой рекламы именно в указанный период (с 16.12.2017г. по 31.12.2017г.).

Таким образом, из пояснений ООО «АГРОСНАБ» и материалами дела установлено, что данное Общество на момент фиксации, а соответственно и в настоящее время не распространяло/не распространяет рассматриваемую рекламу, в связи с чем, Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи ООО «АГРОСНАБ» Предписания.

Вместе с тем, согласно Акту осмотра объектов рекламы (рекламных конструкций) размещение спорной рекламы зафиксировано сотрудниками Воронежского УФАС России 15.01.2018г.

В ходе рассмотрения дела, Комиссией установлено и не оспаривалось ООО «Визуалконтакт», что размещение рассматриваемой рекламы было осуществлено данным Обществом в декабре 2017 года и январе 2018 года. В январе по собственной инициативе на бесплатной основе.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы в январе 2018 года, (т.е. на момент фиксации) является ООО «Визуалконтакт».

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела № 6-5Р Комиссией также установлено, что ООО «Вереск» не утверждало макет рассматриваемой рекламы и не заключало договоров на ее размещение.

Таким образом, в связи с тем, что ООО «Вереск» не является ни рекламодателем, ни рекламораспространителем, ни рекламопроизводителем спорной рекламы, Комиссия приходит к выводу о прекращении производства по делу № 6-5Р в отношении данного Общества в связи с отсутствием в его действиях нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, учитывая пояснения ООО «Лайф Медиа», данное Общество не является ни рекламодателем, ни рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, поскольку выступает в качестве посредника между рекламодателем - ООО «АГРОСНАБ» и рекламораспространителем - ООО «Визуалконтакт». ООО «Лайф Медиа» не определяло содержание рассматриваемой рекламы, а приняло готовый рекламный макет от ООО «АГРОСНАБ» и передало его ООО «Визуалконтакт» для размещения в лифтах.

В ходе рассмотрения дела, ООО «АГРОСНАБ» и ООО «Визуалконтакт» указанный факт не оспаривали.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «Лайф Медиа» нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе», в связи с чем, производство делу № 6-5Р в отношении данного Общества подлежит прекращению.

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В связи с отсутствием в материалах дела № 6-5Р доказательств, прекращения рассматриваемого нарушения, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Визуалконтакт» предписания об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36 - 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Грядка Интернет магазин Только у нас самые свежие овощи и фрукты орехи, сухофрукты, напитки и многое другое. *бесплатная доставка промокод на скидку 5% ЛИФТ экономия сил и времени www.VERECK.com По всем вопросам звоните по телефону: 258-62-72 +7(900)944-27-01 *Промокод действителен с 01 по 31 января 2018 *бесплатная доставка от 1000 руб.», распространяемую внутри лифтовой кабины (г. Воронеж, ул. Владимира Невского, д. 22/1, подъезд № 2), поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Визуалконтакт» (г. Воронеж, ул. 20-летия Октября, д. 24, ИНН 3662162383) предписание об устранении нарушения:

- пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы, либо путем приведения рекламы в соответствие с законодательством Российской Федерации о рекламе, а именно путем исключения из рекламы слова «Только у нас самые...», либо путем указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и которое имеет объективное подтверждение;

- статьи 8 ФЗ «О рекламе» путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы, либо путем приведения рекламы в соответствие с законодательством Российской Федерации о рекламе, а именно путем указания сведений о продавце товаров.

3. Прекратить производство по делу № 6-5Р в отношении ООО «Вереск» в связи с отсутствием в его действиях нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе» ФЗ «О рекламе».

4. Прекратить производство по делу № 6-5Р в отношении ООО «Лайф Медиа» в связи с отсутствием в его действиях нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе».

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Воронежского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «11» апреля 2018 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии В.Г. Попов

Члены Комиссии О.Г. Козина

Н.Н. Михина