Исх. №04-08/765 от 24.01.2020

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <…> – (должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела №016/04/14.3-79/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Учебный центр Эверест» (место нахождения юридического лица: <…>; ОГРН: <…>, дата присвоения ОГРН: <…>, ИНН: <…>, КПП: <…>) по факту нарушения требований пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствии ООО «Учебный центр Эверест» либо его представителя по доверенности,

УСТАНОВИЛ:

В ходе государственного надзора в сфере рекламы Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) было обнаружено рекламное объявление в поисковой системе Google с текстом: «массаж лица обучение, лучшие курсы массажа Казани», что имеет признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе (рис.1).

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

Управлением был отправлен запрос в ООО «УЦ Эверест» с целью получения информации о лице, которое является владельцем сайта <…>, а также с целью получения данных о лице, которое осуществляет деятельность учебного центра «Эверест».

В ответ на указанный запрос в адрес Управления был представлен ответ, согласно которому не установлено лицо, являющийся создателем указанного рекламного объявления, так как рекламную компанию ООО «УЦ Эверест» разрабатывают различные рекламные агентства, в том числе сервис ELAMA.

Лицом осуществляющим деятельность учебного центра «Эверест» является ООО «УЦ Эверест».

Согласно открытым данным в сети Интернет, юридическим лицом сервиса ELAMA, является ООО «АДВ-Сервис» (<…>; ИНН <…>).

Вышеуказанная реклама «массаж лица обучение, лучшие курсы массажа Казани» может вводить потребителей в заблуждение относительно преимущества рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, содержит некорректные сравнения рекламируемого товара

с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является 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.

Учитывая правовой смысл и содержание приведенных понятий рекламы и объекта рекламирования, 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, а также об изготовителе (продавце) такого товара, то есть объекту рекламирования в целом.

Реклама с текстом: реклама «массаж лица обучение, лучшие курсы массажа Казани» имеет признаки нарушения закона «О рекламе» в части содержания некорректного сравнения с аналогичными услугами иных хозяйствующих субъектов и (или) индивидуальных предпринимателей путем использования обозначений «лучшая», «самая лучшая» без указания конкретных характеристик и (или) параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, а также без указания ссылок на анализы и исследования, подтверждающие превосходство данного товара (услуги) перед другими субъектами, осуществляющие аналогичную деятельность.

Реклама «массаж лица обучение, лучшие курсы массажа Казани» имеет признаки нарушения закона «О рекламе» в части содержания некорректного сравнения с аналогичными услугами иных хозяйствующих субъектов и (или) индивидуальных предпринимателей путем использования обозначений «№1» без указания конкретных характеристик и (или) параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, а также без указания ссылок на анализы и исследования, подтверждающие превосходство данного места оказания услуг перед другими субъектами, осуществляющие аналогичную деятельность.

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

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с письмом ФАС России от 30.09.2011 г. №АК/37027, к некорректному сравнению относятся случаи, когда делается вывод о превосходстве одного товара над другим, однако конкретные характеристики сравниваемых товаров не указываются. При этом в рекламе может приводиться, как сравнение рекламируемого товара с конкретным другим товаром, так и сравнение рекламируемого товара со всеми иными товарами путем использования «самый лучший», «№1». В отсутствии указания критерия такого сравнения создается впечатление, что рекламируемая услуга обладает заявленным преимуществом по

всем критериям. Однако, данный вывод достоверен только в отношении одного или нескольких критериев, но не всех. Отсутствие в рассматриваемой рекламе существенной информации о том, что услуга является лучшей на территории, а именно, в России, искажает смысл рекламы и вводит в заблуждение потенциальных клиентов. Таким образом, для того, чтобы использовать в рекламе конструкции «лучший», «первый», «номер один» и т.д. необходимо привести конкретный критерий, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Учитывая вышесказанное, рассматриваемая реклама содержит признаки недостоверности, а именно не даёт точной информации о преимуществах (цена) рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 3 Закона 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.

В адрес Управления поступили письменные пояснения ООО «УЦ Эверест», согласно которым в данный момент рекламными компаниями в интернете занимается ООО «Инновации и бизнес технологии», данное подтверждается договором №035 от 01.03.2019г. Кто именно создал рассматриваемое рекламное объявление, Обществу выяснить не удалось.

Так же были представлены доказательства того, что все объявления ООО «УЦ Эверест», содержащие признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе были удалены.

Также в адрес Управления были представлены письменные пояснения ООО «АДВ-сервис», в соответствии с которыми указанное Общество оказывает клиентам услуги в сети Интернет по предоставлению возможности использования сервиса ELAMA, а именно управлять рекламными компаниями с помощью инструментов сервиса и размещать интернет-рекламу через площадки (Яндекс.Директ, Google Ads, ВКонтакте, Мэил.ру и др.) на интернет-ресурсах, а также сопутствующие услуги по созданию и ведению рекламных компаний и иные дополнительные услуги.

Таким образом, ООО «АДВ-сервис» и сервис ELAMA не участвуют в формировании рекламной компании, ее настройке, написании, согласовании и модерации и не является рекламодателем, рекламопроизводителем и (или) рекламораспространителем. Сервис является базовым инструментом для управления расходами на рекламные кампании рекламодателей.

Согласно части 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 2 статьи 5 указанного закона несет рекламодатель.

Рекламодателем в данном случае является – ООО «УЦ Эверест».

Согласно части 8 статьи 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей

статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о рекламе, рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Однако, в ходе рассмотрения данного дела не было доказано, что нарушение действующего законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по вине рекламопроизводителя.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, – влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, действия ООО «УЦ Эверест», выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения: 10.10.2019 г.

Место совершения административного правонарушения является: территория распространения ненадлежащей рекламы ООО «УЦ Эверест» с текстом: «массаж лица обучение, лучшие курсы массажа Казани», на Интернет-сайте по адресу: <… >.

ООО «УЦ Эверест» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

Рассмотрение дела об указанном правонарушении состоялось 24 января 2020 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, в отсутствии ООО «УЦ Эверест» либо его представителя по доверенности.

Доказательствами по настоящему делу являются материалы дела №016/05/5-1691/2019, возбужденного Татарстанским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (Исх. №АР-08/18199 от 06.12.2019) по делу №016/05/5-1691/2019 реклама ООО «УЦ Эверест» с текстом: «массаж лица обучение, лучшие курсы массажа Казани» признана несоответствующей пункту 1 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе», в части некорректного сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную

ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность, Управлением не установлено.

Учитывая то обстоятельство, что у ООО «УЦ Эверест» имелись условия для соблюдения требований Закона «О рекламе», оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

Совершенное правонарушение, состав которого носит формальный характер, не является исключительным случаем, поэтому не могло быть расценено в качестве малозначительного. Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или невозникновения общественно опасных последствий. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

Обязанность каждого соблюдать закон закреплена в Конституции Российской Федерации.

В рассматриваемом случае совершенное правонарушение посягает на права неопределенного круга лиц, как возможных потребителей рекламируемых услуг на получение полной и достоверной информации, что создает в результате совершения данного правонарушения существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Татарстанским УФАС России установлено, что согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенному на сайте https://rmsp.nalog.ru/search.html#pnlSearchResult, ООО «Учебный центр Эверест» является микропредприятием. Также административное правонарушение по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ ООО «УЦ Эверест» совершено впервые.

Исследовав материалы административного дела №016/04/14.3-79/2020 антимонопольным органом принято назначение административного наказания ООО «УЦ Эверест» в виде предупреждения.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ, 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, части 2 и 3 статьи 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ООО «Учебный центр Эверест» (место нахождения юридического лица: <…>; ОГРН: <…>, дата присвоения ОГРН: <…>, ИНН: <…>, КПП: <…>), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

<…> – (должностное лицо)