

А.

667001, Республика Тыва,

г. Кызыл,

667000, Республика Тыва,

г. Кызыл,

ОАО «Тывамолоко»

667000, Республика Тыва,

г. Кызыл,

ИП К.

668318, Республика Тыва,

667000, Республика Тыва,

г. Кызыл, ул.

(компания «Современные окна»)

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-04-02/14-17

28 сентября 2017 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 14 сентября 2017 года

Решение изготовлено в полном объеме 28 сентября 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-04-02/14-17 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

Хаджиев Ф.А. – руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

Кыргыс А.В. – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Орус-оол Е.А. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в отсутствие надлежащим образом извещенного Индивидуального предпринимателя А. (почтовое уведомление с идентификатором 66701212...), законного представителя Открытого акционерного общества «Тывамолоко»

(почтовое уведомление с идентификатором 66701212...),

в присутствии Индивидуального предпринимателя К., гражданина И...,

рассмотрев дело № 04-04-02/14-17, возбужденное в отношении гражданки А. (далее – гр. А.) (адрес места жительства: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. , адрес осуществления предпринимательской деятельности: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул.), индивидуального предпринимателя К. (далее – ИП К.) (ИНН 170500680351, ОГРНИП 317171900008525, адрес места жительства: 668318, Республика Тыва,) по признакам нарушения требований пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления Тывинским УФАС России, мониторинга наружной рекламы на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, распространяемой на территории города Кызыла, выявлена реклама, размещенная на фасаде здания находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36, следующего содержания:

«СОВРЕМЕННЫЕ ОКНА ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ +СуперОКНА =Лидер №1! АКЦИЯ РАСПРОДАЖА СКИДКИ; КАЧЕСТВО 100% ГАРАНТИРОВАНО; Лучшая цена на окна ПВХ; ОКНА, ДВЕРИ, ПЕРЕГОРОДКИ из ПВХ и AL РУЛОННЫЕ ШТОРЫ, ЖАЛЮЗИ Самые низкие цены в Регионе! 8-963-..., 8-913-..., 8-923-...».

По результатам проведенного мониторинга составлен акт об осмотре рекламной конструкции от 20.02.2017 года.

Кроме того, 21.04.2017 года Тывинским УФАС России был проведен повторный мониторинг фасада здания, на котором распространяется рассматриваемая реклама, по результатам которого установлено, что с левой стороны рядом с входной дверью в здание компании «Современные окна» установлены баннеры со следующим содержанием:

«Современные окна + Супер окна = Лидер №; Ремонт любой сложности пластиковых алюминиевых окон; качество 100% гарантировано; 8-963-..., 8-913-..., 8-923-26...»;

«Современные окна + СуперОКНА = Лидер № 1! ДЕШЕВЛЕ НЕ БЫВАЕТ! Лови момент % акция; городская мастерская; супер цена; все виды услуг для населения по самым низким ценам!!! 8-963-..., 8-913-..., 8-923-...»;

«Современные окна + СуперОКНА = Лидер № 1! Гарантия качества 100%; гарантия качества сервиса 100% надежная покупка 100% гарантия качества; Большой выбор пластиковых и алюминиевых ОКОН, ДВЕРЕЙ и ПЕРЕГОРОДОК по самым низким ценам в Регионе!!! 8-963-..., 8-913-..., 8-923-...».

По результатам проведенного мониторинга составлен акт об осмотре рекламной конструкции от 21.04.2017 года.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 10.05.2017 года № 140 возбуждено дело № 04-04-02/14-17 в отношении гр. А. по признакам нарушения пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно выписке из Единого государственного реестра недвижимости (от 27.03.2017 года вх. № 1090) нежилое здание, находящееся по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36 принадлежит Открытому акционерному обществу «Тывамолоко» (далее – ОАО «Тывамолоко»).

Согласно информации ОАО «Тывамолоко» (от 29.03.2017 года вх. № 1169) помещение, находящееся на 2 этаже здания по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36, было сдано во временное владение и пользование Индивидуальному предпринимателю А.

При этом, Тывинским УФАС России установлено, что на странице 31 печатного издания еженедельника «Тува ТВ» выпуск № 14 (190) от 05.04.2017 года распространяется реклама компании «Современные окна» следующего содержания: «Современные окна; компания; Нам доверяют! Мы работаем – 15 лет! Окна и Жалюзи по цене производителя!!! 3990!!! Замер, Монтаж, Регулировка, Ремонт! Ул. Заводская, 36 (Молокозавод) 8-913-...; 8-963-...; 8-923-...; реклама».

Из сравнительного анализа текста рекламы распространяемой на фасаде здания, находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36 и вышеуказанной рекламы, распространяемой в еженедельнике «Тува ТВ», следует, что указанные в рекламе наименования компании, адрес местонахождения компании, а также номера телефонов полностью совпадают, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что в рассматриваемом случае распространяется реклама одной и той же компании – «Современные окна».

Согласно информации Общества с ограниченной ответственностью «ТВ Информ» от 04.05.2017 года вх. № 1851, следует, что рекламодателем рекламы компании «Современные окна» является ИП А.

Кроме того, согласно, открытым данным в сети интернет www.ais-agency.ru и базы данных ФГБУ Федерального института промышленной собственности товарный знак «Современные окна Производственная компания» (номер и дата регистрации по свидетельству № 487356 от 21.05.2013 года) зарегистрирован на территории Российской Федерации на имя ООО «Производственная компания «Современные окна».

Согласно информации ООО «Производственная компания «Современные окна» от 08.06.2017 года (вх. № 2458), на территории Республик Тыва и Хакасии отсутствуют лица, наделенные правом использования товарного знака «Современные окна Производственная компания», более того, А. не является официальным дилером ООО «Производственная компания «Современные окна» и она неоднократно предупреждалась о прекращении использования указанного товарного знака.

В ходе рассмотрения настоящего дела 15.06.2017 года гр. А. устно пояснила, рассматриваемые рекламные баннеры висели до того, как А. арендовала данное помещение, с целью занятия производством окон. Поскольку, А. планировала заняться деятельностью по производству окон, но в силу того, что сейчас прекратила предпринимательскую деятельность, не размещала никакого объявления в газете «Тува ТВ Информ», не имеет отношения к компании «Современные окна», рассматриваемые баннера не размещала, по мнению А., она не обосновано привлечена к рассмотрению настоящего дела в качестве ответчика.

Определением Тывинского УФАС России от 17.07.2017 года рассмотрение дела № 04-04-02/14-17 в отношении гр. А. было назначено на 02 августа 2017 года в 15 часов 00 минут по адресу: г. Кызыл, ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб.7.

В назначенное время на рассмотрение дела № 04-04-02/14-17 надлежащим образом извещенная гр. А. не явилась, представителя с должным образом оформленными полномочиями не направила, ходатайств не заявляла.

Вместе с тем, заседание Комиссии Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/14-17 состоялось в присутствии генерального директора ОАО «Тывамолоко» М и гражданина И.

В ходе рассмотрения настоящего дела 02.08.2017 представитель ОАО «Тывамолоко» устно пояснил, что баннеры с рассматриваемой рекламой были изначально установлены Индивидуальным предпринимателем И, который арендовал помещение на 2 этаже здания ОАО «Тывамолоко» до А. гр. А. осуществляла там предпринимательскую деятельность связанную с производством окон на основании договора аренды помещения, где распространяется реклама.

Согласно устному пояснению гр. И, следует, что он является официальным представителем компании «Современные окна», и рассматриваемая реклама была установлена им самим.

Также гр. И. добавил, что в настоящее время помещение в здании по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36 арендует К. Указанное обстоятельство также подтвердил представитель ОАО «Тывамолоко».

Комиссией Тывинского УФАС России был объявлен перерыв в рассмотрении дела до 04.08.2017 года 15 часов 00 минут, в связи с необходимостью представления документов, подтверждающих доводы ОАО «Тывамолоко» и гр. И.

Вместе с тем, на рассмотрение дела № 04-04-02/14-17 04.08.2017 года в 15 часов 00 минут законные представители ОАО «Тывамолоко» и гр. И. не явились, представителей не направили.

В целях проверки сведений ОАО «Тывамолоко» и гр. И., Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения настоящего дела, в связи с необходимостью истребования дополнительных документов.

В этой связи, определением Тывинского УФАС России от 04.08.2017 года рассмотрение дела № 04-04-02/14-17 в отношении гр. А. было назначено на 24 августа 2017 года в 16 часов 00 минут по адресу: г. Кызыл, ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб.7.

В назначенное время на рассмотрение дела № 04-04-02/14-17 гр. А., законный представитель ОАО «Тывамолоко» не явились, представителя с должным образом оформленными полномочиями не направили, ходатайств не заявляли.

Вместе с тем, в адрес Тывинского УФАС России 07.08.2017 года (вх. № 3342) поступил договор аренды от 01.07.2016 года помещения в здании, где распространяется реклама компании «Современные окна», по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36, заключенный между К и ОАО «Тывамолоко».

Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/14-17, изучив указанный договор, установила, что данное обстоятельство свидетельствует о дальнейшем распространении рассматриваемой рекламы ИП К, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения настоящего дела, в связи с привлечением к рассмотрению дела № 04-04-02/14-17 ИП К. в качестве соответчика.

В ходе рассмотрения настоящего дела 14.09.2017 ИП К. устно пояснил, что в настоящее время арендует помещение на 2 этаже здания ОАО «Тывамолоко», для производства окон. Предпринимательскую деятельность по изготовлению пластиковых окон он осуществляет вместе с И. Относительно рассматриваемой рекламы добавил, что баннеры с рекламой он не устанавливал.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/14-17, изучив, представленные документы и выслушав пояснение лица, участвующего в рассмотрении дела пришла к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, что 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.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

-распространена с использованием рекламного баннера;

-адресована неопределенному кругу лиц;

-объектом рекламирования являются товары, реализуемые компанией «Современные окна» по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36 на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Согласно пункту 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.

Согласно пункта 29 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 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, 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. Данное объективное подтверждение может быть установлено победой в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом-анкетированием потребителей. 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.

Согласно толкового словаря С.И. Ожегова слово «Лучший» означает степень превосходства.

В рассматриваемой рекламе использованы следующие слова: «Лидер № 1», «Лучшая цена», «Самые низкие цены в регионе», «дешевле не бывает» которые в силу постановления Пленума должны приводиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Вместе с тем, рассматриваемая реклама, не сопровождается таким подтверждением, в нарушение требований Закона о рекламе.

Более того, в соответствии с пунктом 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.

На основании пункта 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В порядке пункта 1 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе:

сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов "лучший", "первый", "номер один", "самый", "только", "единственный", иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В рассматриваемой рекламе содержится некорректное сравнение, сопоставление исключительности цен, по отношению к другим участникам рынка (конкурентам).

Некорректность сравнения цен в компании «Современные окна» с ценами на аналогичные товары (услуги), реализуемыми другими продавцами, следует из того, что формируется общая оценка более выгодных условий оказания услуг перед конкурентами.

Использованное в рекламе словосочетания «самые низкие цены», «дешевле не бывает» предполагает, что рекламируемые таким способом товары (услуги) должны быть востребованы со стороны потребителей с точки зрения их низкой цены. Указанная реклама свидетельствует о том, что ни один другой участник рынка не имеет таких цен на рекламируемые товары.

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения требований пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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.

Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, следует, что ИП А. прекратила осуществление предпринимательской деятельности 31.03.2017 года.

Согласно договору с ОАО «Тывамолоко» помещение, находящееся на 2 этаже здания по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36, в период с 01.06.2016 года было сдано во временное владение и пользование Индивидуальному предпринимателю А.

Вместе с тем, на момент распространения рекламы с признаками нарушения пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе А. осуществляла предпринимательскую деятельность, как индивидуальный предприниматель, в связи с чем, действия рекламодателя А. по распространению рассматриваемой рекламы нарушали требования пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела № 04-04-02/14-17 Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что в силу пункта 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем рассматриваемой рекламы в том числе является ИП К., поскольку им осуществляется предпринимательская деятельность по производству, установке и продаже пластиковых окон в помещении здания, находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36, что подтверждается договором аренды названного помещения.

Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных

предпринимателей, основным видом деятельности ИП К. является производство прочих строительно-монтажных работ.

Определением Тывинского УФАС России от 28.08.2017 года (исх. № 4-1383) у ИП К. были запрошены кроме всего прочего письменные пояснения по факту распространения вышеуказанной рекламы с документами, подтверждающими, наличие объективного подтверждения, обусловленное компании «Современные окна» в конкурсе, экспертным исследованием, независимой экспертизой, независимым опросом-анкетированием потребителей, что позволяет употреблять в рекламе слова «Лидер № 1», «Лучшая цена», «Самые низкие цены в регионе».

Вместе с тем, ИП К. в адрес Тывинского УФАС России документальные доказательства, подтверждающие наличие объективного подтверждения употреблять в рекламе слова «Лидер № 1», «Лучшая цена», «Самые низкие цены в регионе», не представлены, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-04-02/14-17 приходит к выводу, что рассматриваемая реклама содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами и нарушает требования пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Более того, в материалы дела № 04-04-02/14-17 ИП К. не представлено доказательств, подтверждающих принятие мер по соблюдению требований пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе со стороны ИП К. при осуществлении предпринимательской деятельности в помещении, на фасаде которого распространяется рассматриваемая реклама. То есть ИП К., используя данное помещение, на фасаде которого продолжается распространение рекламы, для осуществления предпринимательской деятельности, связанной с производством и установкой пластиковых окон, что является объектом рекламирования рассматриваемой рекламы, не предпринял мер по соблюдению требований Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований частей 2-8 статьи 5 указанного закона ответственность несет рекламоатель.

Согласно соглашения о расторжении договора аренды от 01.06.2017 года А. более не осуществляет предпринимательскую деятельность в помещении, на фасаде которого распространяется рассматриваемая реклама.

Доказательств, свидетельствующих о прекращении распространения рассматриваемой рекламы ИП К. в материалы дела № 04-04-02/14-17 не представлено, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ИП К. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать рекламу следующего содержания:

«СОВРЕМЕННЫЕ ОКНА ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ +СуперОКНА =Лидер №1! АКЦИЯ РАСПРОДАЖА СКИДКИ; КАЧЕСТВО 100% ГАРАНТИРОВАНО; Лучшая цена на окна ПВХ; ОКНА, ДВЕРИ, ПЕРЕГОРОДКИ из ПВХ и AL РУЛОННЫЕ ШТОРЫ, ЖАЛЮЗИ Самые низкие цены в Регионе! 8-923-..., 8-913-..., 8-923-...»,

«Современные окна + Супер окна = Лидер №; Ремонт любой сложности пластиковых алюминиевых окон; качество 100% гарантировано; 8-963-..., 8-913-..., 8-923-...»;

«Современные окна + СуперОКНА = Лидер № 1! ДЕШЕВЛЕ НЕ БЫВАЕТ! Лови момент % акция; городская мастерская; супер цена; все виды услуг для населения по самым низким ценам!!! 8-963-..., 8-913-..., 8-923-...»;

«Современные окна + СуперОКНА = Лидер № 1! Гарантия качества 100%; гарантия качества сервиса 100% надежная покупка 100% гарантия качества; Большой выбор пластиковых и алюминиевых ОКОН, ДВЕРЕЙ и ПЕРЕГОРОДОК по самым низким ценам в Регионе!!! 8-..., 8-913-..., 8-923-...», распространяющуюся на баннерах, установленных на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Заводская, д. 36, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пунктов 1, 4 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП К. предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии

Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии

А.В. Кыргыс

Е.А. Орус-оол

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.