

РЕШЕНИЕ

по делу №03-21/72-2016

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«01» февраля 2017 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «27» января 2017 года

Полный текст решения изготовлен: «01» февраля 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

рассмотрев дело, возбужденное по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии директора ЧУ ДПО А «Т» Г., паспорт <...> выписка из ЕГРЮЛ; ИП К., паспорт,

УСТАНОВИЛА:

Сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) 31.10.2016 в ходе мониторинга наружной рекламы, распространяемой на территории муниципального образования городской округ «Город Волжск» обнаружена реклама следующего содержания: «Автошкола Тандем Лучшие преподаватели, 15 лет успешной работы Комфортные условия обучения Гарантия лучшей цены Категория «В» 8 (83631) 60-800 8-90-30-50-50-40 ул. Гагарина 23 «А» подробнее на: www.автотандем.рф», размещенная на внешней стене здания, расположенного по адресу: ул. Ленина, д. 55 «Б», г. Волжск, Республика Марий Эл, содержащая признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2016 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По результатам мониторинга антимонопольным органом возбуждено дело №03-21/72-2016 по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В письменных пояснениях и на заседании Комиссии Марийского УФАС России ЧУ ДПО А «Т» сообщило, что рассматриваемая реклама была размещена с целью привлечения внимания потребителей к оказываемой автошколой услуге по подготовке водителей транспортных средств категории «В». Информация о критериях, в соответствии с которыми в спорной рекламе указано, что в автошколе «Тандем» лучшие преподаватели и лучшая цена, содержится на сайте учреждения www.avtotandem.ru, ссылка на который имеется в рекламе. Макет рекламы автошколы «Тандем» г. Волжска был разработан и изготовлен по устной договоренности дизайнером С. Согласование макета рассматриваемой рекламы происходило по электронной почте. Рекламопроизводителем является ИП В. Договор на выполнение услуги по печати рекламного баннера не заключался.

ЧУ ДПО А «Т» указало, что в рекламе употреблено выражение «лучшие преподаватели», поскольку в автошколе работают преподаватели с большим педагогическим стажем, имеют благодарственные письма, положительные отзывы учеников. Из проведенного учреждением анализа экзаменационных протоколов сдачи экзаменов в ГИБДД процент сдачи экзамена с первого раза обучающихся в ЧУ ДПО А «Т» один из лучших среди других автошкол города. Указанные обстоятельства указывают на то, что преподаватели автошколы «Т» г. Волжска находятся в числе лучших и опытных преподавателей автошкол города.

Надпись: «Гарантия лучшей цены» указана в рекламе в связи с проведением ЧУ ДПО А «Т» рекламной акции (приказ директора ЧУ ДПО А «Т» от 12.01.2016 №4), в соответствии с которой цена за обучение в автошколе «Тандем» может быть снижена, если лицо подтвердит, что в иной автошколе цена за обучение ниже, чем в автошколе «Т».

ИП К. в письменных пояснениях и на заседании Комиссии пояснил, что предприниматель является собственником здания, расположенного по адресу: ул. Ленина, д. 55 «Б», г. Волжск, Республика Марий Эл. Администрацией городского округа «Город Волжск» ИП К. выдано разрешение от 22.08.2016 №4 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. На основании договора безвозмездного пользования от 02.09.2016 место для размещения рекламной конструкции было передано в пользование ЧУ ДПО А «Т».

Рассмотрев материалы дела №03-21/72-2016 о нарушении законодательства о рекламе и выслушав позицию лиц, участвующих в деле, Комиссия Марийского УФАС России признает рассматриваемую рекламу ненадлежащей по следующим основаниям.

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. 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. Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (статья 3 Закона о рекламе).

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Рассматриваемая информация об автошколе «Т» г. Волжска является рекламой, поскольку она распространена посредством рекламной конструкции и направлена на привлечение внимания к автошколе, к ее преподавателям, а также к цене обучения.

В соответствии со статьей 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной; недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

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.

Пунктом 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» установлено: 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 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](#)).

Применительно к использованию в рекламе терминов в превосходной степени, например, утверждений о «самом», «лучшем», «абсолютном», «единственном», «№1» и т.п., действует презумпция несоответствия действительности таких терминов в превосходной степени и утверждений, если рекламодатель не подтвердит их истинность, предоставив документальные доказательства. При этом использование в рекламе сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию.

В спорной рекламе использованы такие фразы как «лучшие преподаватели», «гарантия лучшей цены» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение.

В подтверждение указанных в спорной рекламе сведений о преподавателях ЧУ ДПО А «Т» указало о наличии положительных отзывов, обучавшихся в автошколе «Т», благодарственные письма, а также наличие почетных грамот у преподавателя автошколы Т., а в отношении «гарантия лучшей цены» - сведения о рекламной акции (приказ директора ЧУ ДПО А «Т» от 12.01.2016 №4).

Учреждением разработан регламент «Порядок проведения рекламной акции «Гарантия лучшей цены».

В соответствии с разделом 3 регламента «Порядок проведения рекламной акции «Гарантия лучшей цены» ЧУ ДПО А «Т» гарантирует цены не выше, чем у конкурентов при совокупности следующих условий:

- участник рекламной акции имеет намерение приобрести услугу в ЧУ ДПО А «Т»;
- участник рекламной акции имеет возможность приобрести услугу у конкурента по цене ниже, чем цена ЧУ ДПО А «Т», при этом цена учреждения и цена конкурентов сравнивается в соответствии с разделом 4 регламента;
- участник рекламной акции обратился (написал заявление по форме согласно приложению №2 регламента) к бухгалтеру учреждения в период проведения рекламной акции.

Пунктом 3.2. регламента установлено, что в случае, если цена на услугу в ЧУ ДПО А «Т» выше, чем цена за услугу конкурентов, и при соблюдении иных условий, указанных в п. 3.1. регламента, учреждение гарантирует предоставление скидки участнику рекламной акции в порядке, определенном разделом 4 регламента.

В соответствии с разделом 4 регламента при сравнении цен ЧУ ДПО А «Т» и цен конкурентов необходимо руководствоваться следующим:

- наименование, состав услуги полностью идентичны (совпадают);
- услуга должна оказываться конкурентом на дату обращения участника рекламной акции;
- подтверждением цены конкурента являются: официальный сайт конкурента с обязательной проверкой цены и наличия услуги у конкурента бухгалтером ЧУ ДПО А «Т» по телефону; оригинальный счет на оплату, оригинал коммерческого предложения (в т.ч. договор на оказание услуг), выписанные в день обращения участника в ЧУ ДПО А «Т»;
- при сравнении цены конкурентов с ценой учреждения не учитываются: индивидуальные скидки конкурента (скидки, предоставляемые при условии выполнения каких-либо действий, например, предъявление купона, подарочной карты, покупка комплекта услуг и т.д.); типографические и иные явные ошибки;
- ЧУ ДПО А «Т» имеет право отказать в предоставлении скидки, если на дату обращения участника рекламной акции, не имеет возможности проверить соблюдение условий, указанных в п. 4.1. регламента;
- материалы, являющиеся подтверждением цены конкурента в соответствии с п. 4.1.4. регламента распечатываются и прикладываются к обращению участника

рекламной акции;

- в случае соблюдения условий рекламной акции, ответственные лица обязаны заполнить реестр учета бонусов по рекламной акции «Гарантия лучших цен» по форме приложения №3 к регламенту.

В соответствии с разделом 5 указанного регламента ЧУ ДПО А «Т» предоставляет скидку 2% от цены конкурента. Продавец имеет право отказать участнику рекламной акции в предоставлении скидки, в случае нарушения участником условий регламента.

Согласно пункту 7.1. регламента правила проведения акции «Гарантия лучшей цены» могут быть изменены без предварительного уведомления покупателей.

Также ЧУ ДПО А «Т» указало, что критерии сравнения отражены на сайте www.avtotandem.ru, ссылка на который имеется в спорной рекламе.

Данный довод учреждения является несостоятельным, поскольку в рассматриваемой рекламе автошколы «Т» использованы выражения «лучшие преподаватели», «гарантия лучшей цены» без указания критерия сравнения, что является нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, так как реклама с использованием сравнительной характеристики объекта рекламирования без указания конкретного критерия сравнения, который имеет объективное подтверждение, считается недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами. Таким образом, критерий сравнения объекта рекламирования, который имеет объективное подтверждение, должен доводиться до потребителей непосредственно в рекламе. При этом возможность получения дополнительной информации на сайте не заменяет опубликование предусмотренных законодательством о рекламе сведений, отсутствие которых способно ввести потребителей в заблуждение относительно рекламируемого продукта.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 несет рекламодатель.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции от 22.08.2016 №4 по адресу: ул. Ленина, д. 55Б, г. Волжск, Республика Марий Эл выдано Администрацией городского округа «Город Волжск» ИП К. (письмо от 08.11.2016 исх. №4885).

Между ИП К. и ЧУ ДПО А «Т» заключен договор безвозмездного пользования от 02.09.2016, в соответствии с которым индивидуальный предприниматель передает,

а учреждение принимает в бессрочное безвозмездное пользование на неопределенный срок имущество в виде рекламной конструкции для использования заказчиком в целях рекламы (пункты 1.1., 1.2. договора).

Из представленных сведений и документов следует, что рекламодателем спорной рекламы является ЧУ ДПО А «Т».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Марийское УФАС России, изучив представленные в материалы дела доказательства, учитывая отсутствие сведений устранения факта нарушения законодательства о рекламе, считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ЧУ ДПО А «Т».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей наружную рекламу следующего содержания: «Автошкола Тандем Лучшие преподаватели, 15 лет успешной работы Комфортные условия обучения Гарантия лучшей цены Категория «В» 8 (83631) 60-800 8-90-30-50-50-40 ул. Гагарина 23 «А» подробнее на: www.автотандем.рф», размещенную на внешней стене здания, расположенного по адресу: ул. Ленина, д. 55 «Б», г. Волжск, Республика Марий Эл, поскольку нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ЧУ ДПО А «Т» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ
ПО ДЕЛУ № 03-21/72-2016

«01» февраля 2017 года

г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

на основании своего решения от «01» февраля 2017 года по делу № 03-21/72-2016 о признании ненадлежащей наружной рекламы следующего содержания: «Автошкола Тандем Лучшие преподаватели, 15 лет успешной работы Комфортные условия обучения Гарантия лучшей цены Категория «В» 8 (83631) 60-800 8-90-30-50-50-40 ул. Гагарина 23 «А» подробнее на: www.автотандем.рф», размещенной на внешней стене здания, расположенного по адресу: ул. Ленина, д. 55 «Б», г. Волжск, Республика Марий Эл, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЧУ ДПО А «Т» в семидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение рекламы с применением сравнительной характеристики объекта рекламирования без указания конкретного критерия сравнения.

2. ЧУ ДПО А «Т» представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в течение трех дней с момента его исполнения.

Пунктом 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ предусмотрена административная

ответственность за невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: