

РЕШЕНИЕ

по делу №2721-ФАС52-07/18

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 20 марта 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 22 марта 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

<...>

<...>

<...>

При рассмотрении материалов дела №2721-ФАС52-07/18, возбужденного по обращению <...> в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СК Новый Нижний» <...> по признакам нарушения пунктов 1 и 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»), при участии представителя ООО «ЖБИ-7» по <...>, представителя ООО «СК Новый Нижний» по доверенности <...>

УСТАНОВИЛА:

29.11.2018 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение <...> (вх.№12108) по поводу рекламы ООО «СК Новый Нижний», содержащей, по мнению заявителя, признаки нарушения требований Федерального закона «О рекламе».

В своем обращении заявитель сообщил, что в поисковой системе «Яндекс» при написании в поисковой строке слов: «ООО «ЖБИ-7» в первой строке поискового меню под рубрикой «реклама» появляется следующее сообщение: «ЖБИ-7 подводят со сроками и ценами? – СК Новый Нижний...».

В связи с тем, что рекламное сообщение содержит признаки нарушения требований рекламного законодательства, Нижегородское УФАС России 24.12.2019 возбудило дело №2721-ФАС52-07/18 в отношении ООО «СК Новый Нижний» по признакам нарушения пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела по существу состоялось 20.03.2019 в 15 часов 30 минут.

Изучив материалы дела, представленные документы, заслушав доводы ответчика, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

С ноября по декабрь 2018 года в поисковой системе «Яндекс» в первой строке поискового меню под рубрикой «реклама» размещалось сообщение следующего содержания: «ЖБИ-7 подводят со сроками и ценами? – СК Новый Нижний! Прайс Контакты Преимущества Услуги новыйнижний.рф > ФБС-ПК-ПБ-Сваи-Лотки реклама

*Лучшие цены, всегда в наличии более 2000 наименований! ЖМИ! Скидки * Распродажи * Торг * Доставка Контактная информация +7(831) 218-55-44 пн-пт 8:00-20:00 Нижний Новгород».*

Данное сообщение является рекламой, так как отвечает определению, указанному в пункте 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Пункт 3 этой же статьи определил, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Данное сообщение адресовано неопределенному кругу лиц и направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования – ООО «СК Новый Нижний», товаром являются железобетонные изделия. Таким образом, рассматриваемое сообщение является рекламой.

Как следует из пункта 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.

Реклама ООО «СК Новый Нижний» содержит сравнительную характеристику предоставляемых услуг: «Лучшие цены». Данное рекламное сообщение не сопровождается подтверждением того, что цены на товары ООО «СК Новый Нижний» являются лучшими по отношению к ценам на товары конкурентов.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «СК Новый Нижний» пояснил, что в период размещения рекламного сообщения (ноябрь-декабрь 2018 года) цены на ассортимент производимых Обществом товаров были снижены. В связи с этим, по мнению ООО «СК Новый Нижний», выражение «Лучшие цены» не содержит сравнительной характеристики цен на реализуемые Обществом товары с ценами на аналогичные товары других производителей, а сравнивает цены на момент размещения рекламы с предыдущим периодом.

Согласно пункту 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 8 октября 2012 года №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Закона о рекламе» рекламодаделец несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся, таким образом, необходимо учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускается сравнение, основанное на

несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

В соответствии с пунктом 29 указанного Постановления Пленума ВАС РФ, 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 терминов в превосходной степени: «самый», «лучший», «абсолютный», «единственный», «№1» и т.п. должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной.

В связи с тем, что спорное рекламное сообщение не содержит критериев сравнения и не сопровождается ссылкой на результат соответствующих исследований, подтверждающих сведения о преимуществах цены рекламируемого товара перед ценами на товары других хозяйствующих субъектов, рекламное сообщение противоречит требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

По утверждению заявителя, информация, указанная в рекламном сообщении, о том, что ООО «ЖБИ-7» нарушает сроки договоров оплаты, является недостоверной.

Как следует из пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «СК Новый Нижний» сообщил, что рекламное сообщение: *«ЖБИ-7 подводят со сроками и ценами? – СК Новый Нижний...»* не противоречит пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» ввиду специфики размещения контекстной рекламы в поисковой системе «Яндекс», так как при подготовке текста рекламы система предлагает «автоподстановку» слов, вводимых в поисковую строку.

Однако из скриншотов, представленных 18.03.2019 ООО «СК Новый Нижний» (вх. №1379), следует, что «автоподстановка» производится только вместо первого слова: «ЖБИ». Остальное выражение, а именно *«...подводят со сроками и ценами?...»* прописано самим Обществом. Среди возможных вариантов для «автоподстановки» указано выражение «жби 7».

Ответчиком не представлены документы, подтверждающие сведения о нарушении сроков договоров оплаты со стороны ООО «ЖБИ-7»

В связи с этим реклама противоречит пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, реклама «ЖБИ-7 подводят со сроками и ценами?...», распространяемая с ноября по декабрь 2018 года в поисковой системе «Яндекс», противоречит требованиям пунктов 1 и 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламоатель.

Пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что рекламоателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рассматриваемое рекламное сообщение распространялось в рамках договора, заключенного между ООО «ЯНДЕКС» и ООО «СК Новый Нижний» на условиях оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», расположенной в сети интернет по адресу: https://yandex.ru/legal/oferta_direct/. Предметом данного договора является возмездное оказание ООО «ЯНДЕКС» рекламоателю (ООО «СК Новый Нижний») услуг по размещению рекламы в «Яндекс.Директ» на условиях оферты.

Как следует из Акта об оказанных услугах № 89170332 от 28.11.2018, ООО «ЯНДЕКС» оказало ООО «СК Новый Нижний» услуги по размещению рекламы в сети интернет (счет №Б-1323120684-1 от 13.11.2018).

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «СК Новый Нижний» подтвердил, что Общество является заказчиком (рекламоателем) рекламного сообщения: «ЖБИ-7 подводят со сроками...».

Следовательно, рекламоателем спорного рекламного сообщения является ООО «СК Новый Нижний».

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

Таким образом, реклама ООО «СК Новый Нижний», распространяемая с ноября по декабрь 2018 года в поисковой системе «Яндекс», является ненадлежащей, противоречащей требованиям пунктов 1 и 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Ввиду того, что в настоящее время распространение рекламных сообщений со стороны Ответчика прекращено, Комиссия считает нецелесообразным выдавать ООО «СК Новый Нижний» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 37 - 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «СК Новый Нижний», распространяемую с ноября по декабрь 2018 года в поисковой системе «Яндекс», поскольку в ней нарушены требования пунктов 1 и 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>