Р Е Ш Е Н И Е

29 июля 2019 года г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена: 23 июля 2019 года

Решение в полном объеме изготовлено: 29 июля 2019 года

Комиссия Управления Федеральной Антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе

председатель комиссии:

заместитель руководителя – начальник отдела защиты конкуренции <…>,

члены комиссии:

главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции <…>,

государственный инспектор отдела защиты конкуренции <…>,

при рассмотрении дела № 048/05/5-357/2019 по признакам нарушения ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» обществом с ограниченной ответственностью «Окна Клен» (241023, г. Брянск, ул. Бежитская, д. 183, ИНН 3257041879, ОГРН 1163256056061) (далее - ООО «Окна Клен»), <…> (далее - <…>),

в отсутствие:

лиц, участвующих в деле,

У С Т А Н О В И Л А:

В Липецкое УФАС России поступили обращения гр-на <…> (вх. № 149-з от 23.04.2019; вх. № 184-з от 21.05.2019 г.) о распространении рекламных объявлений в почтовых ящиках г. Липецка, следующего содержания: «**Вторичное оповещение** Кому: Жильцы дома Адрес:_____ На Ваше имя поступило: Уведомление Повторно оповещаем Вас, что в Вашем

доме в течение этого месяца проводится плановая установка окон ПВХ, остекление и отделка балконов, раздвижные системы SLIDORS и PROVEDA по сниженным ценам.

Предоставляется БЕСПРОЦЕНТНАЯ рассрочка, без участия банка.

Свяжитесь с нами по телефону для уточнения времени бесплатного выезда замерщика по Вашему адресу. Работаем по области.

Прием заявок 8(800)550-35-75

по телефону: 8(4742)71-47-55

ЗВОНОК БЕСПЛАТНЫЙ **8-900-593-36-97**».

Статья 1 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в числе целей данного Федерального закона устанавливает, в том числе, реализацию права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона 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 и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

п. 2 ст. 3 Закона о рекламе говорит, что 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.

В соответствии с п. 3 ст. 3 Закона о рекламе товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная на листовках, схожих с бланками вторичного извещения Почты России, в силу ст. 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц, распространяется среди неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания, формирование интереса потребителей такой информации к услугам по установке окон ПВХ.

В соответствии с ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом

товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Реклама услуг по установке окон ПВХ оформлена в виде бланков Почты России и обращена к собственникам жилых помещений (жильцам многоквартирных домов). Однако в этой рекламе отсутствует указание на организационно-правовую форму организации, оказывающей такие услуги.

Помимо прочего, в рекламе имеется информация о предоставлении рассрочки.

Информация о лице, предоставляющем рассрочку отсутствует.

В соответствии с частью 1 статьи 823 Гражданского кодекса Российской Федерации договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

При этом в пункте 12 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.1998 № 13/14 «О практике применения положений Гражданского Кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» указано, что согласно статье 823 Кодекса к коммерческому кредиту относятся гражданско-правовые обязательства, предусматривающие отсрочку или рассрочку оплаты товаров, работ или услуг, а также предоставление денежных средств в виде аванса или предварительной оплаты.

Учитывая изложенное, при определении природы кредита следует исходить из возникающих гражданско-правовых обязательств между кредитором и должником. Таким образом, в случае, если одно лицо реализует другому лицу какой-либо товар, оказывает какие-либо услуги, при этом в рамках заключенного ими договора на реализацию данного товара, оказания услуг, предусмотрено, что оплата товара/услуги осуществляется с отсрочкой/ в рассрочку или, наоборот, если лицо предоставляет аванс или предварительную оплату в счет получения им в дальнейшем товара/услуги, указанные обязательства подпадают под понятие коммерческого кредита, установленное статьей 823 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Следовательно, рассрочка не является финансовой услугой.

Однако важно отметить, что наличие в рекламном объявлении слов о предоставлении рассрочки при приобретении товара, не исключает привлечение организации к ответственности в случае, если фактически организация рассрочку предоставляла не самостоятельно, а с привлечением для своих клиентов беспроцентных кредитов, предоставляемых кредитными организациями (Постановление ФАС ДВО от 22.09.2009 № Ф03-6423/2008).

Таким образом, отсутствие сведений о лице, предоставляющем рассрочку способно ввести потребителей в заблуждение.

Рекламное объявление формирует интерес к товару или услуге и направлено на формирование у потребителей желания ими воспользоваться. Поэтому существенной является информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой рекламой. Отсутствие в рекламе существенной части информации приводит к искажению рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым товаром или видом услуг.

Вводящая в заблуждение реклама способна причинить вред как потребителю рекламной информации, так и конкуренту рекламодателя. Так, введение потребителей в заблуждение посредством распространения рекламы, в которой отсутствует часть существенной информации о товаре, условиях его приобретения или использования, способно привести к неправильному выбору потребителем товара с необходимым ему набором потребительских свойств и в то же время привести к сокращению продаж однородных товаров конкурентами.

В целом вводящая в заблуждение реклама может формально являться достоверной, но поскольку рекламодатель умалчивает об отдельных характеристиках рекламируемого товара, условиях его приобретения, у потребителя складывается искаженное представление о его потребительских свойствах, условиях использования, предназначении и пр.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных, в частности частью 7 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Установлено, что указанный в рекламе абонентский номер <...> (800)550-35-75 выделен ООО «Окна Клен».

Абонентские номера 8(4742)71-47-55, 8-900-593-36-97 с 19.12.2015 г. зарегистрированы за физическим лицом - <…>.

При этом <…> является учредителем ООО «Окна Клен».

Поскольку информация, указанная в рекламе, направлена на продвижении на рынке услуг, связанных с установкой окон ПВХ и относится к предпринимательской деятельности, а также на основании вышеизложенного рекламодателем рассматриваемой рекламы следует считать ООО «Окна Клен».

На основании вышеизложенного, в связи с наличием в рассматриваемой рекламе признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Липецким УФАС России было возбуждено дело № 048/05/5-357/2019.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Рассматривая реклама изготавливалась на основании договора оказания услуг от 02 мая 2019 года (далее - Договор), заключенного между ООО «Окна Клен» и <…>.

Предметом указанного Договора являются услуги по составлению и изготовлению рекламных листовок в соответствии с ФЗ «О рекламе».

Определением от 27.06.2019 г. об отложении рассмотрения дела № 048/05/5-357/2019 <…> привлечен в дело в качестве ответчика.

Согласно сведениям ООО «Окна Клен» макет рекламных листовок с обществом не согласовывался, т.к. в соответствии с пунктом 2.2.1. Договора исполнитель (<…>) обязуется оказать услуги в соответствии с требованиями ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела, <…> пояснил, что ООО «Окна Клен» поручило ему изготовить рассматриваемые рекламные листовки. Кроме того, согласно пояснениям <…>, макет листовок ему был представлен обществом. Однако доказательств, подтверждающих данное утверждение, представлено не было.

ООО «Окна Клен» пояснило, что макет рекламной продукции им не предоставлялся.

При этом согласно пунктам 2.1.1.-2.1.3. Договора общество обязуется предоставить <…> все необходимые сведения для составления макета рекламной листовки, своевременно рассматривать в порядке согласования проекты рекламных материалов.

Помимо прочего, ООО «Окна Клен» оплатило счет от 17.05.2019 г. № 963 в

размере 71 000 рублей за изготовление листовок А6 1+0 в количестве 2000000 шт.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что рекламодателем рекламы, следующего содержания: «**Вторичное оповещение** Кому: Жильцы дома Адрес:_____ На Ваше имя поступило: Уведомление Повторно оповещаем Вас, что в Вашем доме в течение этого месяца проводится плановая установка окон ПВХ, остекление и отделка балконов, раздвижные системы SLIDORS и PROVEDA по сниженным ценам.

Предоставляется БЕСПРОЦЕНТНАЯ рассрочка, без участия банка.

Свяжитесь с нами по телефону для уточнения времени бесплатного выезда замерщика по Вашему адресу. Работаем по области.

Прием заявок 8(800)550-35-75

по телефону: 8(4742)71-47-55

ЗВОНОК БЕСПЛАТНЫЙ **8-900-593-36-97**» является ООО «Окна Клен».

При этом в материалах дела отсутствует информация о прекращении распространения рассматриваемой рекламы.

Проанализировав имеющиеся в деле доказательства, в результате совещания, руководствуясь пунктом 1 части 2 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 рекламу, распространяемую по почтовым ящикам в г. Липецке, следующего содержания: «**Вторичное оповещение** Кому: Жильцы дома Адрес:_____ На Ваше имя поступило: Уведомление Повторно оповещаем Вас, что в Вашем доме в течение этого месяца проводится плановая установка окон ПВХ, остекление и отделка балконов, раздвижные системы SLIDORS и PROVEDA по сниженным ценам.

Предоставляется БЕСПРОЦЕНТНАЯ рассрочка, без участия банка.

Свяжитесь с нами по телефону для уточнения времени бесплатного

выезда замерщика по Вашему адресу. Работаем по области.

Прием заявок 8(800)550-35-75

по телефону: 8(4742)71-47-55

ЗВОНОК БЕСПЛАТНЫЙ **8-900-593-36-97**», рекламодателем которой является общество с ограниченной ответственностью «Окна Клен» (241023, г. Брянск, ул. Бежитская, д. 183, ИНН 3257041879, ОГРН 1163256056061), т.к. нарушена ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Окна Клен» предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела должностному лицу Липецкого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

ПРЕДПИСАНИЕ № 048/05/5-357/2019

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

29 июля 2019 года г. Липецк

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<…> заместитель руководителя управления - начальник отдела защиты конкуренции,

Члены комиссии:

<…> главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции,

<…> государственный инспектор отдела защиты конкуренции,

на основании своего решения от 29.07.2019 г. по делу № 048/05/5-357/2019 о признании ненадлежащей рекламы общества с ограниченной ответственностью «Окна Клен» (241023, г. Брянск, ул. Бежитская, д. 183, ИНН 3257041879, ОГРН 1163256056061), и 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,

П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

Обществу с ограниченной ответственностью «Окна Клен» (241023, г. Брянск, ул. Бежитская, д. 183, ИНН 3257041879, ОГРН 1163256056061) **в течение десяти дней** с момента получения предписания прекратить нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», путем прекращения распространения рекламы, следующего содержания: «**Вторичное оповещение** Кому: Жильцы дома Адрес:_____ На Ваше имя поступило: Уведомление Повторно оповещаем Вас, что в Вашем доме в течение этого месяца проводится плановая установка окон ПВХ, остекление и отделка балконов, раздвижные системы SLIDORS и PROVEDA по сниженным ценам.

Предоставляется БЕСПРОЦЕНТНАЯ рассрочка, без участия банка.

Свяжитесь с нами по телефону для уточнения времени бесплатного выезда замерщика по Вашему адресу. Работаем по области.

Прием заявок **8(800)550-35-75**

по телефону: **8(4742)71-47-55**

ЗВОНОК БЕСПЛАТНЫЙ **8-900-593-36-97**» на территории города Липецка.

О выполнении настоящего предписания письменно сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

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