

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

по делу № 021/04/14.3 – 352/2020

27 апреля 2021 г. г. Чебоксары

"...", рассмотрев протокол об административном правонарушении от 14.04.2021, составленный "..." и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Лидер – Дент клиника» (ИНН/ОГРН 2127317718/102210097334),

с участием представителя лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении - "..."

УСТАНОВИЛ:

Чувашским УФАС России в порядке части 2 статьи 36 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» подпункта г) пункта 13 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922 (далее - Правила) возбуждено и рассмотрено дело по признакам нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.06.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) в отношении ООО «Лидер – Дент клиника». Решением от 24.03.2021 по делу № 021/05/5-1415/2020 ООО «Лидер – Дент клиника» признано нарушившим требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в силу следующего.

Материалами дела установлено, что в период с 15.11.2020 по 25.12.2020 на странице поисковой системы интернет – портала «Яндекс» ООО «Лидер – Дент клиника» размещало следующую рекламную информацию: «Лучшая стоматология в Чебоксарах ЛидерДент – лауреат премии «Лучшая клиника России в 2017-20 г.г.».

Факт размещения указанной информации подтверждается скриншотами

страниц интернет – портала «Яндекс», а также договором посредством акцепта оферты, направленным ООО «Яндекс» неограниченному кругу лиц (пункт 2 статьи 432 ГК РФ).

Из пояснений и документов, представленных ООО «Лидер – Дент клиника» в дело, установлено следующее.

Общество полагало, что использование слоганов, содержащих превосходную степень «Лучшая» (стоматология в Чебоксарах» и клиника России) были правомерно указаны в рекламе, поскольку эти права подтверждены документами (дипломы, сертификаты), полученными ООО «Лидер – Дент клиника» в 2017, 2018, 2019, 2020 годах в конкурсах «Лучшие стоматологии РФ», организатором которого явилось ООО «Научно – исследовательский институт социальной статистики» (196135, г. Санкт – Петербург, пр-т Московский, д. 202, литера А) (далее – Институт).

В результате проведенных Институтом социальных исследований деятельности ООО «Лидер – Дент клиника», последнее было включено в реестр лауреатов «Лучшие стоматологии РФ» с получением соответствующих сертификатов на подтверждение права использования логотипа «*Лучшие стоматологии РФ*» и дипломов, подтверждающих включение ООО «Лидер – Дент клиника» в число лауреатов Национального конкурса «*Лучшие стоматологии РФ*».

В этой связи, ООО «Лидер – Дент клиника» полагало, что поскольку общество вошло в число лауреатов Национального конкурса «*Лучшие стоматологии РФ*» и может использовать данный логотип, то и информация о том, что ООО «Лидер – Дент клиника» - *Лучшая стоматология в Чебоксарах* и «Лидер Дент - лауреат премии «*Лучшая клиника России*», не может быть признана недостоверной, поскольку г. Чебоксары входит в состав в Российской Федерации. В рамках рассмотрения дела и выявленных по нему обстоятельств, общество все же признало, что специалист по маркетингу и рекламе ООО «Лидер – Дент клиника», непосредственно изготавливавший текст рекламы, усмотрев в дипломах и сертификатах, в том числе, принадлежность общества к городу Чебоксары, ошибочно указал, что «ЛидерДент – лауреат премии «*Лучшая клиника России*» и «*Лучшая стоматология в Чебоксарах*».

Согласно пояснениям Института установлено, что указанные регалии, получившие их организации, могут использовать без права изменения года участия, текстовой и графической информации в логотипе.

Институт подтвердил, что ООО «Лидер – Дент клиника» становилось Лауреатом конкурса «*Лучшие стоматологии РФ*» в проводимых

Институтом конкурсах «Лучшие стоматологии РФ» в 2017, 2018, 2019, 2020 годах.

В то же время, конкурс имеет название «*Лучшие стоматологии РФ*», то есть, во множественном числе и указанным выше критериям проводимым рейтингам, может соответствовать не одна, а несколько организаций в одном и том же городе, в случае, если бы данные организации заявили на участие в конкурсе.

Таким образом, на основании выданных Институтом сертификата и диплома, организация имеет право использовать по собственному усмотрению, в том числе, в рекламных целях, логотип Национального конкурса «Лучшие стоматологии РФ», без права внесения в него изменений.

С точки зрения статьи 3 Закона о рекламе, под рекламой понимается 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. Содержание рассматриваемой информации, соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 Закона о рекламе. Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой и к ней применимы все требования, установленные Законом о рекламе. Общие требования к рекламе установлены статьей 5 Закона о рекламе. В силу части 1 данной статьи определено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Обстоятельства дела свидетельствовали, что объективного подтверждения того, что ООО «Лидер – Дент клиника» действительно является «*Лучшей стоматологией в Чебоксарах*» и «*Лучшей клиникой России*» не имеется, в силу следующего.

Согласно правовой позиции, изложенной в [пункте 29](#) Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Постановление), информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителей 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. 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). При сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

В качестве недостоверной может также признаваться реклама, которая хотя и не содержит напрямую не соответствующих действительности сведений об ином объекте (хозяйствующем лице), его товаре (услугах), но оказывает влияние на выбор потребителя, манипулируя отсутствием специальной информацией такого рода сведениями.

Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

Согласно полученным материалам дела установлено, что в результате проведенных Институтом конкурсов «Лучшие стоматологии РФ», ООО «Лидер – Дент клиника» было включено в 2017, 2018, 2019, 2020 годы в реестр лауреатов «Лучшие стоматологии РФ» с получением соответствующих сертификатов на подтверждение права использования логотипа «*Лучшие стоматологии РФ*» и дипломов, подтверждающих включение ООО «Лидер – Дент клиника» в число лауреатов Национального конкурса «*Лучшие стоматологии РФ*».

При этом, установлено, что конкурс имеет название «Лучшие стоматологии РФ» и его победители, на основании выданных Институтом сертификатов и дипломов, имеют право использовать по собственному усмотрению, в том числе, в рекламных целях, логотип Национального конкурса «*Лучшие стоматологии РФ*», без права внесения изменений в него.

Установлено, что ООО «Лидер – Дент клиника» размещало недостоверные сведения, поскольку специалист по маркетингу и рекламе общества, непосредственно изготавливавший текст рекламы, усмотрев в дипломах и сертификатах, в том числе, на принадлежность общества к городу Чебоксары и посчитав, что полученные документы являются основанием для использования в рекламе слоганов: «*Лучшая*

стоматология в Чебоксарах» и «*«Лучшая клиника России»*» ошибочно указал, что «ЛидерДент – лауреат премии «*Лучшая клиника России»* и «*Лучшая стоматология в Чебоксарах»*».

Поскольку оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями, потребитель вправе предположить, что вышеуказанное в рекламе утверждение является неопровержимой информацией.

Для обывденного сознания потребителей рекламы, в зависимости от их личного социального и индивидуального опыта, характерно множественное понимание смысла того или иного текста рекламы.

В силу чего рекламные слоганы: «*Лучшая стоматология в Чебоксарах»* и «*Лучшая клиника России»* также может восприниматься потребителями рекламы по - разному, но доминирующим смыслом данных слоганов, логично является буквальное толкование - это преимущество перед остальными аналогичными клиниками, в том числе, в границах г. Чебоксары. Вместе с тем, наличие в тексте рекламы данного утверждения не может признаваться достоверной, соответствующей действительности, поскольку представленные в дело документы не свидетельствуют об указанной в рекламе информации.

При этом, отношения в сфере рекламы должны строиться на принципах достоверности сообщаемых сведений о товарах и услугах и исходить из того, что достоверная информация о товарах и услугах позволяет потребителю сделать правильный выбор, поскольку в настоящее время на рынке оказания стоматологических услуг высокая конкуренция, таким образом, у потребителей имеется достаточная альтернатива в выборе хозяйствующего субъекта, предоставляющего данный вид услуг.

Реклама позволяют сделать вывод о том, что именно стоматологическая клиника «Лидер – Дент» сравнивается со всеми участниками рынка аналогичных стоматологических клиник и является лучшей стоматологией в Чебоксарах, поскольку является, при этом, лауреатом премии «*Лучшая клиника России»*».

Вместе с тем реклама вводит потребителей рекламы в заблуждение, поскольку в спорной рекламе приводятся не обладающие достоверностью сведения о превосходстве (преимуществе) объекта рекламирования: «*Лучшая стоматология в Чебоксарах»* и «*Лучшая клиника России»*», без указания и содержания материальных доказательств по которым осуществлено сравнение превосходной степени над такими же хозяйствующими субъектами (стоматологическими клиниками) г. Чебоксары. Таким образом, рассматриваемая реклама является

недостовойной.

Пунктом 3 части 1 статьи 5 Закона о рекламе недостовойной 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. Ответственность за нарушение требований, установленных п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе несет рекламодаватель (ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе). В смысле ст. 3 Закона о рекламе, рекламодаватель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Установлено, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «Лидер – Дент клиника». На этом основании, ответственность за выявленное нарушение требований, установленных частью 1 пункта 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет ООО «Лидер – Дент клиника».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодиспролиранителями законодательства Российской Федерации о рекламе образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14. 3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Лидер – Дент клиника» выступило в качестве рекламодателя рекламы и тем самым совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо

относилось к ним безразлично.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В силу части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с причинением либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Понятие малозначительности административного правонарушения является категорией оценочной и определяется судьей, органом, должностным лицом, уполномоченным решить дело в каждом конкретном случае с учетом выявленных обстоятельств.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Совершенное ООО «Лидер – Дент клиника» правонарушение посягает на установленный в Российской Федерации порядок распространения рекламы, создает существенную угрозу охраняемым общественным правоотношениям, следовательно, не может быть признано малозначительным.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При назначении наказания ООО «Лидер – Дент клиника» учтены обстоятельства и характер совершенного правонарушения, финансовое положение юридического лица. Обстоятельства, отягчающие, либо смягчающие административную ответственность, отсутствуют.

С учетом установленных обстоятельств, ООО «Лидер – Дент клиника» виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, так как именно данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению требований законодательства о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств. Оценивая собранные по делу доказательства, прихожу к следующему.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», вступившим в силу 04.07.2016, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, предусматривающей замену административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение 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.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

По сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в информационно - телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <https://www.nalog.ru>, ООО «Лидер – Дент клиника» указано в качестве малого предприятия.

Руководствуясь частью 2 статьи 3.4, частями 1, 3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, принимая во внимание, что ООО «Лидер – Дент клиника» является субъектом малого и среднего предпринимательства, правонарушение совершено впервые, ранее к административной ответственности, предусмотренной ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не привлекалось, а также в отсутствие доказательств 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, имущественного ущерба, а также отягчающих ответственность обстоятельств, прихожу к выводу о возможности применения к нему меры административной ответственности в виде предупреждения.

По правилам части 1 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23.48, 29.9, 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Лидер – Дент клиника» (ИНН/ОГРН 2127317718/102210097334) виновным в совершении административного

правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить ООО «Лидер – Дент клиника» меру административного наказания в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней с момента получения или вручения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

"..."