

"02" сентября 2011 г.
Благовещенск

г.

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и рекламы,

члены Комиссии: <...>, главный специалист-эксперт отдела товарных рынков и рекламы, <...>, специалист-эксперт указанного отдела,

рассмотрев дело № Р-5/13 2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», далее – Федеральный закон «О рекламе»), возбужденное по фактам распространения в июне-июле 2011 г. на территории г. Благовещенска наружной рекламы «... ЛУЧШИЕ ТРАКТОРЫ!.. Кредитуется Россельхозбанком»,

в присутствии представителей:

заявителя – <...>, место нахождения: <...>, не явился, извещен о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Закрытое акционерное общество «Благовещенскагротехснаб» (далее также – ЗАО «Благовещенскагротехснаб», Общество), место нахождения: <...>, представители: <...>, генеральный директор Общества; <...>, доверенность № <...> от <...>,

заинтересованных лиц –

Комитет по управлению имуществом муниципального образования города Благовещенска, место нахождения: <...>, представители не явились, извещены о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

Открытое акционерное общество «Российский Сельскохозяйственный банк» (далее также – ОАО «Россельхозбанк», Банк) юридический адрес: <...>, место нахождения: <...>, представители: <...>, доверенность № <...> от <...>,

Общество с ограниченной ответственностью «Р-Тоник» (далее – ООО «Р-Тоник»), юридический адрес: <...>, место нахождения: <...>, представитель: <...>, доверенность от <...>,

ИП К<...>, юридический адрес: <...>; место нахождения: <...>, представитель: <...>, доверенность <...> от <...>,

Общество с ограниченной ответственностью «Амур Медиа Групп» (далее – ООО «Амур Медиа Групп»), место нахождения: <...>, представитель: <...>, доверенность от <...>,

ИП М<...>, место нахождения: <...>, представитель: <...>, доверенность от <...>,

эксперта – ---, переводчика – ---.

УСТАНОВИЛА:

На сайт Амурского УФАС России (www.fas.gov.ru) поступило обращение <...> (исх.< ... > о т <...>, вх. № < ... > о т <...>) о размещении на территории г. Благовещенска недостоверной наружной рекламы, в которой употребляется слово «лучший» относительно реализуемого товара - мини техники из КНР, что является необоснованным и недостоверным утверждением, так как указанная степень превосходства не имеет подтверждения, нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». <...> представлены (исх. <...> от <...>, вх. № <...> от <...>) сделанные им <...> фото с изображением указанной в заявлении рекламы.

25.07.2011 Амурским УФАС России по результатам рассмотрения заявления <...> возбуждено дело № Р-5/13 2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований пункта 1 части 3 статьи 5 и части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе») в отношении: ЗАО «Благовещенскагротехснаб» (рекламодателя) и ООО «Р-Тоник» (рекламораспространителя).

Рассмотрение дела откладывалось, к участию в деле были привлечены:

в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП К<...> и ООО «Амур Медиа Групп» (рекламораспространители), ИП М<...> (рекламопроизводитель);

в качестве заинтересованных лиц – Комитет по управлению имуществом муниципального образования города Благовещенска и ОАО «Россельхозбанк».

При рассмотрении дела также проверялось соблюдение требований пункта 7 статьи 5 и статьи 12 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения данного дела, исследовав его материалы, заслушав представителей участвующих в деле лиц, установлены следующие обстоятельства.

На территории г. Благовещенска в 2011 г., в том числе по состоянию на 21.06.2011 и 18.07.2011, с использованием двух рекламных конструкций, установленных в районе ул. <...> - ул. <...> и ул. <...> (между ул. <...> и ул. <...>, ближе к ул. <...>), распространяется информация следующего содержания:

текст: «ул. <...> т. <...>, <...> ЛУЧШИЕ ТРАКТОРЫ! Гарантия 2 года Кредитуется Россельхозбанком»,

изображение: «трактор».

Вышеуказанная информация, в силу пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке. Объектами рекламирования в данном случае являются:

тракторы, реализуемые ЗАО «Благовещенскагротехснаб»;

банковские (финансовые) услуги – кредиты, оказываемые ОАО «Россельхозбанк».

Так, ЗАО «Благовещенскагротехснаб» является действующим юридическим лицом (ОГРН <...>, ИНН/КПП <...>/<...>, место нахождения: <...>) – (выписки из Единого государственного реестра юридических лиц от <...> № <...>).

Общество использует, в частности, телефонные номера: <...>, <...> (договоры № <...> от <...> и № <...> от <...> на оказание услуг междугородной и международной телефонной связи с предварительным выбором оператора, заключенные с Открытым акционерным обществом междугородной и международной электрической связи «Ростелеком», Приложения № <...> к данным договорам).

ЗАО «Благовещенскагротехснаб» имеет право осуществлять следующие виды деятельности:

основной вид экономической деятельности:

- код по ОКВЭД – 51.66.2, наименование вида деятельности – оптовая торговля прочими машинами и оборудованием для сельскохозяйственного и лесного хозяйства;

дополнительные виды экономической деятельности:

- код по ОКВЭД – 51.66.1, наименование вида деятельности – оптовая торговля тракторами;

- коды по ОКВЭД – 51.65.1, 51.65.2 и 51.65.3, наименования видов деятельности – оптовая торговля транспортными средствами и оборудованием; оптовая торговля эксплуатационными материалами и принадлежностями машин и оборудования; оптовая торговля подъемно-транспортными машинами и оборудованием;

- код по ОКВЭД – 29.32.9, наименование вида деятельности – предоставление услуг по ремонту и техническому обслуживанию машин для сельскохозяйственного и лесного хозяйства, включая колесные тракторы;

- коды по ОКВЭД – 50.30.1 и 50.30.2, наименования видов деятельности – оптовая и розничная торговля автомобильными деталями, узлами и принадлежностями;

- коды по ОКВЭД – 50.10.1 и 50.10.2, наименования видов деятельности – оптовая и розничная торговля автотранспортными средствами.

Согласно статье 5 Федерального закона «О рекламе»:

реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (часть 1);

недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами (пункт 1 части 2);

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 (пункт 1 части 3).

Вместе с тем, в вышеназванной рекламе указано: «ЛУЧШИЕ ТРАКТОРЫ!».

«Лучший» – прилагательное, сравнительная и превосходная степень от хороший; самый хороший; сравнительно в другом, высший по качеству (Толковый словарь Даля, 1863-1866 г.).

Комиссией Амурского УФАС России исследован и отклонен как несостоятельный довод Общества о том, что указание в вышеназванной рекламе словосочетания «ЛУЧШИЕ ТРАКТОРЫ!» относится ко всем тракторам, в том числе и к реализуемым конкурентами, поскольку текст рекламной информации таких сведений не содержит и в ходе рассмотрения дела было установлено, что в данном случае рекламируются именно тракторы, реализуемые ЗАО «Благовещенскагротехснаб», которые названы Обществом «ЛУЧШИМИ».

Федеральный закон «О рекламе» не содержит прямого запрета на использование в рекламе терминов в превосходной степени, однако устанавливает требование о достоверности распространяемой рекламы, ориентирует на необходимость обеспечить ее соответствие реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре, его качестве, потребительских свойствах, а также предусматривает ответственность за распространение недостоверной рекламы.

Применительно к данной рекламе термин «ЛУЧШИЕ» содержит индивидуально определенный признак реализуемых ЗАО «Благовещенскагротехснаб» тракторов, основанный на утверждении превосходства данных тракторов перед тракторами, реализуемыми другими продавцами, содержит некорректное сравнение рекламируемого товара и не соответствует действительности, поскольку носит категоричный, всеобъемлющий характер при отсутствии подтверждающих данную информацию документальных доказательств и без уточнения критерия оценки, свидетельствует о том, что рекламируемый товар лучший во всем по сравнению с тракторами, реализуемыми другими продавцами, принижая тем самым качество аналогичных товаров (тракторов) иных продавцов.

Сообщая недобросовестную и недостоверную информацию неопределенному кругу лиц, Общество привлекло внимание потребителей к одному хозяйствующему субъекту – ЗАО «Благовещенскагротехснаб», чем неправомерно и необоснованно создало преимущество рекламируемых реализуемых им тракторов перед тракторами, реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

То есть, вышеназванная реклама не соответствует требованиям пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является ненадлежащей.

Кроме того, установлено, что в данной рекламе рекламируются банковские (финансовые) услуги – кредиты, оказываемые ОАО «Россельхозбанк».

ОАО «Россельхозбанк» является действующим юридическим лицом (ОГРН <...>, ИНН/КПП <...>/<...>, юридический адрес: <...>). Полное фирменное наименование Банка – Открытое акционерное общество «Российский Сельскохозяйственный банк», сокращенное фирменное наименование – ОАО «Россельхозбанк». Банк

имеет филиалы на территории Российской Федерации, в том числе Амурский региональный филиал (место нахождения: <...>). Центральным банком Российской Федерации <...> ОАО «Россельхозбанк» выдана генеральная лицензия на осуществление банковских операций № <...> (копии Устава с Изменениями, сведения, внесенные в Единый государственный реестр юридических лиц на <...>, сведения с официального сайта Банка - <...>).

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее – Закон «О банках и банковской деятельности»), пунктами 6 и 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «Россельхозбанк» является кредитной, финансовой организацией, оказывающей финансовые, банковские услуги.

В соответствии Уставом Банка: <...>

ОАО «Россельхозбанк» утвержден и реализуется ряд специальных/целевых программ, регламентирующих порядок кредитования в случае приобретения различных видов техники и оборудования, используемых сельскохозяйственными товаропроизводителями. В частности, целевой программой, в рамках которой осуществляется кредитование на приобретение техники, в том числе сельскохозяйственной, является Положение № <...> «Кредит под залог приобретаемой техники и/или оборудования», согласно которому техника и/или оборудование, указанное в программе, должно приобретаться Заемщиком Банка у российских заводов-изготовителей, а также у продавцов, являющихся официальными дилерами, дистрибьюторами, торговыми домами, реализующих продукцию заводов-изготовителей, обеспечивающих гарантийное и послегарантийное обслуживание техники/оборудования и имеющих соответствующие дилерские, дистрибьюторские договоры/соглашения, и у зарубежных компаний-поставщиков, в том числе изготовителей. ЗАО «Благовещенскагроптехснаб» продолжительный период времени является одним из деловых партнеров ОАО «Россельхозбанк», а также официальным дилером множества производителей сельскохозяйственной техники, в том числе тракторов. Сельскохозяйственная техника, реализуемая ЗАО «Благовещенскагроптехснаб», может быть приобретена с помощью кредитных средств, предоставляемых Банком в рамках вышеназванной целевой программы (письмо Банка от <...> № <...> с приложениями).

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»: реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование).

В силу статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (части первой): юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

В соответствии со статьёй 7 Закона «О банках и банковской деятельности»:

Кредитная организация должна иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Кредитная

организация вправе иметь также полное фирменное наименование и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Фирменное наименование кредитной организации на русском языке и языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму кредитной организации.

Фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов "банк" или "небанковская кредитная организация".

Ни одно юридическое лицо в Российской Федерации, за исключением юридического лица, получившего от Банка России лицензию на осуществление банковских операций, не может использовать в своем фирменном наименовании слова "банк", "кредитная организация" или иным образом указывать на то, что данное юридическое лицо имеет право на осуществление банковских операций.

Тогда как, в данной рекламе банковских (финансовых) услуг не содержится указание на организационно-правовую форму Банка, оказывающего эти услуги – Открытое акционерное общество (ОАО).

Следовательно, вышеназванная реклама не соответствует требованиям части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» и, в силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», является ненадлежащей.

В ходе рассмотрения данного дела исследовались и не нашли своего подтверждения факты распространения рекламы, аналогичной по содержанию вышеназванной наружной рекламе в иных местах на территории Амурской области, а также факты наличия в данной рекламе иных нарушений требований Федерального закона «О рекламе», в том числе пункта 7 статьи 5 и статьи 12 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»:

рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-3 статьи 5, статьей 28 Федерального закона «О рекламе»;

рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пунктов 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»: рекламодателем и рекламораспространителем данной рекламы является ЗАО «Благовещенскагротехснаб» - продавец товара, которое определило объекты рекламирования и содержание рекламы, фактически осуществило распространение рекламы с использованием рекламных конструкций путем совершения определенных действия по доведению рекламы до неопределенного круга лиц (письма ЗАО «Благовещенскагротехснаб» от <...> № <...>, от <...>, от <...>, от <...> № <...> с приложениями; письмо ИП М<...> от <...> с приложениями; письмо ООО «Амур Медиа Групп» от <...> № <...> с приложениями; письмо ИП К<...> от <...> с приложениями).

Производство в отношении ООО «Р-Тоник», ИП К<...>, ООО «Амур Медиа Групп», ИП М<...> подлежит прекращению в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее - Правила рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе), поскольку:

ООО «Р-Тоник», ИП К<...>, ООО «Амур Медиа Групп» не являются рекламодателем вышеназванной рекламы, так как рекламные конструкции по указанным адресам переданы Обществу во временное пользование (письма ООО «Р-Тоник» от <...> ООО «Амур Медиа Групп» от <...> № <...>, ИП К<...> от <...> с приложениями копий документов, в том числе договора аренды № <...> от <...> с ООО «Амур Медиа Групп», договора аренды (рекламоносителя) от <...>);

в ходе рассмотрения данного дела не доказано, что нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по вине рекламопроизводителя ИП М<...>.

Таким образом, по совокупности документов установлено, что по вине ЗАО «Благовещенскагротехснаб» (рекламодателя и рекламодателем) произошло распространение с использованием рекламных конструкций вышеназванной ненадлежащей наружной рекламы.

Комиссия Амурского УФАС России считает, что ЗАО «Благовещенскагротехснаб», являясь рекламодателем и рекламодателем вышеназванной рекламы, имело возможность указать в ней:

корректные сравнения и соответствующие действительности сведения о рекламируемом товаре (тракторах),

организационно-правовую форму Банка, оказывающего рекламируемые банковские (финансовые) услуги,

что исключило бы нарушение требований 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», однако не предприняло для этого необходимых мер.

На основании изложенного, установлены факты нарушения ЗАО «Благовещенскагротехснаб» (рекламодателем и рекламодателем) требований пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно частей 4, 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» к лицу, виновному в нарушении требований законодательства о рекламе, необходимо применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

ЗАО «Благовещенскагротехснаб» (рекламодателю и рекламодателю), в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации

Федерации о рекламе, выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»), а именно: о прекращении распространения и не распространении впредь любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, в том числе рекламных конструкций, вышеназванной рекламы ЗАО «Благовещенскагротехснаб», не соответствующей требованиям пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»:

рекламы, которая содержит слово «ЛУЧШИЕ» (некорректное сравнение рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые реализуются другими продавцами; не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые реализуются другими продавцами);

рекламы банковских (финансовых) услуг, не содержащей указание на организационно-правовую форму юридического лица, оказывающего эти услуги.

Резолютивная часть решения, принятого Комиссией Амурского УФАС России по результатам рассмотрения настоящего дела, оглашена Председателем Комиссии <...> немедленно по окончании рассмотрения дела – 19.08.2011.

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 рекламу ЗАО «Благовещенскагротехснаб», распространенную в 2011 г., в том числе по состоянию на и 18.07.2011, с использованием двух рекламных конструкций, установленных на территории г. Благовещенска в районе ул. <...> - ул. <...>, ул. <...> (между ул. <...> и ул. <...>, ближе к ул. <...>):

«...ул. <...>... ЛУЧШИЕ ТРАКТОРЫ!.. Кредитуется Россельхозбанком»,

поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ЗАО «Благовещенскагротехснаб» (рекламодателю и рекламораспространителю) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "02" сентября 2011 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного

процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии: _____ <...>

_____ <...>