ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3-852/2021

об административном правонарушении

«22» сентября 2021 года г. Йошкар-Ола

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <…> в соответствии со статьей 28.2 КоАП РФ в отношении ЗАО «МЗСК» (<…>) по факту распространения рекламы на территории Республики Марий Эл, г. Йошкар-Ола, следующего содержания «Лучший дом из силикатного кирпича…» в связи с нарушением пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ)

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: 17.03.2021, 30.06.2021, 31.07.2021 даты проведения мониторинга рекламы

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее — Марийское УФАС России) в ходе осуществления мониторинга наружной рекламы в марте 2021 года установлен факт размещения рекламы следующего содержания:

Кроме того, в ходе осуществления мониторинга наружной рекламы в июне 2021 года установлен факт размещения рекламной информации следующего содержания:

Кроме того, антимонопольным органом установлен факт размещения рекламной информации по адресу: юго-восточнее пересечения Казанского тракта с ул. Звездная следующего содержания:

ЗАО «МЗСК» факт нарушения законодательства о рекламе не признало.

Дополнительно пояснило, что объект рекламирования определен обществом, следовательно, рекламодателем является ЗАО «МЗСК». Более того, указало, что в настоящее время спорная рекламная информация не размещается. В качестве доказательств представлен фотоотчет.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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 силу пункта 2 статьи 3 Закона о рекламе 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.

Кроме того, когда размещаемая рекламная информация направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров (например, всплывающий баннер), такая информация может быть признана рекламой.

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 (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования являются ЗАО «МЗСК» и продукция, реализуемая обществом.

Таким образом, информация, размещенная на рекламных конструкциях следующего содержания «Лучший дом из силикатного кирпича…», характеризуется совокупностью признаков, установленных пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламой.

В силу части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 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.

В силу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Пленум ВАС РФ в пункте 29 Постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, что 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.

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 (письмо ФАС России № АК/5810/14 от 20.02.2014). 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.

В рассматриваемой рекламе указано: «Лучший дом из силикатного кирпича…» при этом объективное подтверждение с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, отсутствует.

Из письменных пояснений ЗАО «МЗСК» следует, что обществом в 2020 году проведен опрос среди застройщиков г. Йошкар-Олы, по результатам которого силикатный кирпич был признан лучшим материалом для строительства домов при оценке соотношения цены и качества.

Обществом представлены результаты опроса по состоянию на сентябрь 2020 года, 17 мая 2021 года, из содержания результатов опроса следует, что большинство опрошенных указали, что их все устраивает. При этом, однозначно установить, что «лучшие дома из силикатного кирпича» не представляется возможным.

ЗАО «МЗСК» в письменных пояснения указало, что силикатный кирпич ежегодно участвует в различных конкурсах, и признан «лучшим» кирпичом, что подтверждается: Всероссийский конкурс программы «100 лучших товаров России Дипломат в 2019, - кирпич силикатный утопленный лицевой полнотельный объемно окрашенный рустированный окрашенный М-150», Всероссийский конкурс программы «100 лучших товаров России» Лауреат –

кирпич силикатный утолщенный лицевой объемно окрашенный М-150» в 2017. Свидетельство лауреата Межрегионального конкурса «Лучшие товары и услуги Приволжья- ГЕММА-2012 выданное ЗАО «МЗСК» за высокое качество выпускаемой продукции: Кирпич строительный силикатный полнотельный утолщенный лицевой цветной М-200, ГОСТ 379-95,2012.

Вместе с тем, в рекламе отсутствует указание на конкретный критерий, с помощью которого указанная в рекламе информация может быть подтверждена или опровергнута объективными данными и по которому возможно осуществить сравнение.

Таким образом, используемое в спорной рекламе словосочетание «Лучший дом из силикатного кирпича …» нарушают пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе 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.

Так, из письменных пояснений ЗАО «МЗСК» следует, что общество является изготовителем стройматериалов, в том числе силикатного кирпича. Рекламные макеты разработаны обществом.

Таким образом, лицом, заинтересованным в распространении рекламы товара является ЗАО «МЗСК», поскольку общество имеет коммерческий интерес в продвижении рекламируемого товара на рынке товаров.

Таким образом, ЗАО «МЗСК» является рекламодателем как лицо, оказывающее услуги, являющиеся объектом рекламирования.

Марийским УФАС России установлено, что между ООО «Мир рекламы-медиа» и ЗАО «МЗСК» заключены счета-оферты № 244 от 29.01.2021 и № 465 от 25.02.2021 в отношении рекламной конструкции, расположенной по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, северо-западнее, д. 45, микрорайона фестивальный, г. Йошкар-Ола, Кокшайский проезд, д. 49, согласно которому агент обязуется от своего имени за счет ЗАО «МЗСК» за вознаграждение совершить юридические и фактические действия по

размещению рекламных материалов общества на средствах наружной рекламы, принадлежащих третьим лицам.

В свою очередь между ООО «РИМ» и ООО «Мир рекламы-Медиа» заключен договор от 15.09.20216 № 44, в соответствии с которым ООО «РИМ» разместило рекламные материалы ЗАО «МЗСК» (приложение № 167 от 04.02.2021). Следовательно, ООО «РИМ» является рекламораспространителем в отношении рекламы, распространяемой по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, северо-западнее, д. 45, микрорайона фестивальный.

Кроме того, антимонопольным органом установлено, что рекламораспространителем рекламных конструкций, распространяемых по адресу: Республика Марий Эл, Кокшайский проезд, д. 49, Казанский тракт северо-западнее АЗС Татнефть» является ИП С.

В соответствии с постановлением администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» от 05.04.2019 № 336 спорная рекламная конструкция включена в схему размещения рекламных конструкций на территории городского округа «Город Йошкар-Ола». Разрешение на установку рекламной конструкции выдано ИП С.

Так между ИП Д. и ИП С. заключен договор комиссии № 01/21 от 01.02.2021, в соответствии с которым ИП С. по поручению ИП Д. от своего имени, но за счет ИП С. совершает с третьими лицами сделки на размещение рекламных материалов на средствах наружной рекламы.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно пункту 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 предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КАП РФ.

В силу статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Частью 2 статьи 24.2 КоАП РФ лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке, либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Законный представитель ЗАО «МЗСК», надлежащим образом уведомлен о времени и месте составления протокола об административном правонарушении. Согласно уведомлению органа почтовой связи, уведомление о составлении протокола от 24.08.2021 исх. № 03-07/682 получено обществом 27.08.2021. Протокол об административном правонарушении составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в присутствии представителя, Ермолаевой А.А. по доверенности.

Дело об административном правонарушении будет рассматриваться 05 октября 2021 года в 09:45 по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл.

<…>

(ФИО составившего протокол)

_____2021 г.

_____

(подпись)

Объяснения (представителя, защитника):

_____

_____

_____

Права и обязанности разъяснены

(лицо, привлекаемое к административной ответственности) _____

(Подпись)

С протоколом ознакомлен

(лицо, привлекаемое к административной ответственности)

_____

(Подпись)

Копию протокола получил _____ 2021 г.

(лицо, привлекаемое к административной ответственности)

_ _ _ _ _ _ _ _ _ _ _ _ _ _ _

(Подпись)

Обращаем внимание, что пропуск в здание Марийского УФАС России ограничен: при входе необходимо иметь при себе средства индивидуальной защиты (медицинская маска, одноразовые перчатки).

Также сообщаем, возможность участия в составлении протокола будет организована посредством удаленного доступа по ссылке: https://fas1.tconf.rt.ru/c/3322085645.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию об участии в составлении протокола посредством удаленного доступа необходимо сообщить в Марийское УФАС России по телефону 8 (8362) 41-76-21.

Приложение: инструкция для участников видеоконференцсвязи – 9.