

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу №072/05/5-441/2022

15.11.2022 г. г. Тюмень

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

Председатель Комиссии: <...>
- заместитель руководителя
управления;
<...>
Члены Комиссии:
- главный специалист-эксперт ОКСЗ;
- ведущий специалист-эксперт ОКСЗ,
<...>

рассмотрев дело № 072/05/5-441/2022, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения недостоверной рекламы,

в присутствии представителя заявителя ИП <...>- <...> (доверенность №1 от 06.10.2022г.);

- лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ИП <...>,

в отсутствие:

- заинтересованного лица - <...>

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России из Прокуратуры Упоровского района поступило заявление ИП <...> (вх. № 4401/22 от 11.07.2022 г.) о распространении ИП <...> недобросовестной рекламы.

Из заявления следует, что ИП <...> с 2016 года оказывает услуги по организации похорон и связанных с ними услуг на территории Упоровского района Тюменской области. Аналогичная деятельность на территории района осуществляется ИП <...> (ИНН 452301039294).

ИП <...> возглавляет ритуальное агентство и распространяет рекламу о том, что возглавляемое им агентство является «Единой ритуальной службой Упоровского

района», что по мнению заявителя вводит потребителей в заблуждение, содержит сведения, не соответствующие действительности, и является недобросовестной конкуренцией.

Реклама следующего содержания: «Единая ритуальная служба Упоровского района «Вечная память» Полный комплекс ритуальных услуг на любой бюджет. Оформление всех необходимых документов. В рассрочку без % и без переплат. Памятники, оградки, столики, лавки... 8-908-868-76-00 с.Бунькова, ул.Республики, 60 с. Пятково, ул.Пионерская, 4, с.Упорово, ул.Володарского, 106», размещена по следующим адресам: с. Бунькова, ул. Республики, 60; с. Пятково, ул.Пионерская; с. Упорово кладбище на горе; с.Коркино реклама на кладбище; с.Буньково реклама на кладбище; с. Пятково, ул. Кооперативная, 9; д. Одино реклама на кладбище; с. Суерка, ул.Советская, д.7; д.Скододум, ул. Центральная, д.21.

Факт размещения рекламных баннеров по вышеуказанным адресам подтверждается актами фотофиксации, составленными сотрудниками Администрации Упоровского района.

По мнению заявителя, ИП <...> получает преимущество за счет использования словосочетания «Единая ритуальная служба Упоровского района» в информировании о своей деятельности, что вводит потребителей в заблуждение и является способом привлечь клиентов.

Действия ИП <...> направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причиняют убытки другому хозяйствующему субъекту.

Определением от 23.08.2022 г. возбуждено дело № 072/05/5-441/2022 по признакам нарушения требований п.1 ч.2 ст.5, п.4 ч.2 ст.5, п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Определением от 22.09.2022г. рассмотрение дела было отложено на 15.11.2022г.

На рассмотрение дела 15.11.2022г., лица участвующие в деле ИП <...> не явились, запрашиваемые документы <...> и ИП <...> не были представлены.

От ИП <...> поступило ходатайство о переносе рассмотрения дела в связи с невозможностью 15.11.2022г. подключится к видеоконференции.

В рассмотрении дела был объявлен перерыв до 21.11.2022г. до 14ч 00 мин.

Согласно пояснениям ИП <...>, название его компании – «Единая ритуальная служба Упоровского района «Вечная память». Это название относится к четырем ритуальным салонам по всему району и является объединяющим названием, позволяющим покупателю идентифицировать его салоны, как относящиеся к имеющей положительную репутацию ритуальной службе. Салоны-магазины находятся в районном центре – с.Упорово (2 магазина), в с. Буньково, Упоровского района (1 магазин), в с. Пятково Упоровского района (1 магазин). Выбор названия – «Единая ритуальная служба Упоровского района «Вечная память» позволяет потенциальным клиентам легче идентифицировать компанию, независимо от того, в каком населенном пункте Упоровского района они находятся.

Изучив письменные доказательства по делу, заслушав пояснения и доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, *рекламой* является 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; *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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; *ненадлежащая реклама* - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Независимо от формы или используемого средства распространения, реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В данной рекламе информация направлена на привлечение внимания к ритуальной службе «Вечная память» и оказываемым ею услугам.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой ритуальной службы Упоровского района «Вечная память».

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно п.1 ч.2 ст.5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В ходе рассмотрения дела признаки недобросовестной рекламы, выразившееся в некорректном сравнении рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, не подтвердились.

В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 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.

Наименование «Единая ритуальная служба Упоровского района «Вечная память» в рекламе использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги.

Вместе с тем, использование в рекламе указанного коммерческого обозначения без указания данных лица, в действительности оказывающего предлагаемые в рекламе услуги, может вводить потребителей в заблуждение относительно исполнителя услуг, в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Из текста данной рекламы следует, что в Упоровском районе существует единая ритуальная служба «Вечная память».

В Словаре русского языка Ожегова С.И. (под ред. чл.-корр. АН СССР Н.Ю. Шведовой, 20-е изд., стереотип. М.: Рус. яз. 1989. с. 151) понятие «единый» толкуется как «один», «общий», «объединенный».

Слово «единая» в тексте рекламного баннера «Единая ритуальная служба Упоровского района» имеет значение «общая, объединенная (образованная из отдельных единиц)».

Общество и другие хозяйствующие субъекты, в том числе заявитель, осуществляют свою деятельность на одном товарном рынке. Вместе с тем, у потенциальных клиентов при наличии формулировки «Единая ритуальная служба Упоровского района», создается впечатление о наличии Единой службы по приему и распределению заявок между всеми хозяйствующими субъектами, оказывающими ритуальные услуги. Словосочетание «Единая ритуальная служба в Упоровском районе» предполагает координацию работы всех участников рынка ритуальных услуг, что не соответствует действительности.

В результате распространения рассматриваемой рекламы до потребителей доводится информация о том, что, позвонив по указанному номеру телефона 8-908-868-76-00, можно воспользоваться услугами некой единой, общей службой, объединяющей в себе организации, предоставляющие ритуальные услуги.

На запрос Тюменского УФАС России ООО «Т2 Мобайл» представлен ответ о том, что абонентский номер +79088687600, указанный на упомянутых в заявлении рекламных баннерах, выделен физическому лицу – <...> <...>.р., место рождения <...>, паспорт <...>, адрес регистрации <...>, с которым заключен договор об оказании услуг связи № <...> от 14.07.2018г.

На заседании комиссии, ИП <...> пояснил, что данный номер принадлежал его знакомому, который передал номер ИП <...> в пользование, переоформив его на ИП <...>.

Данная реклама вводит в заблуждение потребителя рекламы, поскольку он, обращаясь в рекламируемую службу, предполагает, что служба является единой, общей, объединяющей всех хозяйствующих субъектов, оказывающих ритуальные

услуги, что не соответствует действительности.

Доводы ИП <...> о том, что наименование «Единая ритуальная служба Упоровского района» является коммерческим обозначением, используемым в нескольких населенных пунктах Упоровского района, отклоняются Комиссией, поскольку распределение спроса на данную услугу происходит в определенный момент, т.е. потребители данных услуг не нуждаются в них ежедневно, и оказание этих услуг требуется им, как правило, в месте их нахождения. Использование данного коммерческого обозначения направлено не на изначальное узнавание хозяйствующего субъекта, т.к. потребителю не важно, что данные услуги этот хозяйствующий субъект оказывает еще и в других населенных пунктах, а на привлечение внимания к данному хозяйствующему субъекту.

Сообщая такую недостоверную информацию неопределенному кругу лиц, Общество неправомерно привлекает внимание потребителей услуг на рынке ритуальных услуг к одному хозяйствующему субъекту, который, как следует из рекламы, является единственным в Упоровском районе, чем неправомерно и необоснованно создает преимущество рекламируемых оказываемых им услуг перед оказываемыми другими хозяйствующими субъектами услугами на данном рынке.

Использованные в рекламе сочетания слов, а именно: «Единая ритуальная служба Упоровского района» в совокупности понимаются потребителями рекламы, что ритуальные услуги оказываются только «Единой ритуальной службой Упоровского района «Вечная память», в том числе по причине использования в коммерческом обозначении слова «Единая», а также «служба Упоровского района», то есть одна, единственная или объединяющая в себе несколько служб Упоровского района.

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу лица, оказывающего услуги, а также искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы.

На рассмотрение дела ИП <...> в качестве доказательства того, что рассматриваемая реклама вводит потребителей в заблуждение, представил пояснения <...>, <...>, <...> из которых следует, что потребители воспринимали эту рекламу, как рекламу единой ритуальной службы, объединяющей всех хозяйствующих субъектов, оказывающих ритуальные услуги в Упоровском районе.

С учетом изложенного, рассматриваемая реклама содержит недостоверные сведения о преимуществах услуг ритуальной службы «Вечная память» перед аналогичными услугами, оказываемыми другими хозяйствующими субъектами, в частности, сведения о том, что услуги являются услугами единой, общей, объединенной службы по ритуальным услугам, что является нарушением п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Согласно п.4 ч.2 ст.5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Понятие недобросовестной конкуренции определено в пункте 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее -

Закон о защите конкуренции). Недобросовестной конкуренцией признаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету положения статьи 10bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ратифицирована СССР 19.09.1968).

Как следует из содержания статьи 10.bis Конвенции, актом недобросовестной конкуренции является всякий акт конкуренции, противоречащий частным обычаям в промышленных и торговых делах. Согласно требованиям указанной нормы подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Данные положения находятся во взаимосвязи с положениями пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускающими действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах, в том числе использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Для квалификации конкретных совершенных лицом действий как акта недобросовестной конкуренции следует исходить из цели таких действий.

Таким образом, для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо чтобы лицо, совершившее данные действия, обладало признаком хозяйствующего субъекта; при наличии между субъектами конкурентных отношений его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; совершенные действия были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Из материалов дела следует и лицами, участвующими в деле, не оспаривается, что ИП <...> и ИП <...> являются конкурентами на рынке ритуальных услуг на территории Упоровского района.

Частью 1 статьи 5 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что обычаям признается сложившееся и широко применимое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

При ведении коммерческой деятельности практически все лица, осуществляющие производственную, торговую деятельность, предоставляют покупателю информацию о товаре и условиях его продажи, в том числе путем размещения

потребительской информации на сайте в сети «Интернет».

Рекламная фраза: «Единая ритуальная служба Упоровского района», может ввести в заблуждение, что данная служба является единственной.

Поскольку ритуальные услуги в Упоровском районе оказывают и другие хозяйствующие субъекты, в том числе заявитель, то размещение рекламы с использованием фразы «Единая ритуальная служба Упоровского района» является актом недобросовестной конкуренции.

Единая ритуальная служба Упоровского района «Вечная память» получает преимущество за счет использования словосочетания «Единая ритуальная служба Упоровского района» в информировании о своей деятельности, вводит потребителей в заблуждение и является способом привлечь клиентов, которые могут посчитать, что это единственная служба ритуальных услуг в Упоровском районе, что причиняет убытки конкурентам, оказывающим аналогичные услуги.

Словосочетание «Единая Ритуальная Служба Упоровского района» не исключает возможность толкования его потребителями как единой, объединенной, общей службы оказания ритуальных услуг на территории Упоровского района. При этом использование словосочетания «Единая Ритуальная Служба Упоровского района» дополнительно привлекает внимание неопределенного круга лиц к рекламируемым услугам, дает рекламодателю дополнительное преимущество перед конкурентами, вводит потребителей в заблуждение, может нанести вред другим хозяйствующим субъектам в данной сфере оказания ритуальных услуг.

На заседании комиссии 21.11.2022г. ИП <...> пояснил, что с целью привлечения внимания потребителей, нуждающихся в ритуальных услугах на территории Упоровского района им размещена реклама оказываемых им услуг. Реклама была изготовлена им самим. На территории Упоровского района ИП <...> осуществляет деятельность с 2018 года.

Недобросовестная конкуренция со стороны ИП <...> выразилась в распространении неограниченному кругу лиц информации, создающей впечатление о наличии на территории Упоровского района Единой ритуальной службы, чем неправомерно и необоснованно создается преимущество рекламируемых услуг, оказываемых предпринимателем, перед услугами, оказываемыми другими хозяйствующими субъектами на данном рынке.

Действия ИП <...> направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причиняют убытки другому хозяйствующему субъекту.

Таким образом, реклама следующего содержания: «Единая ритуальная служба Упоровского района «Вечная память» Полный комплекс ритуальных услуг на любой бюджет. Оформление всех необходимых документов. В рассрочку без% и без переплат. Памятники, оградки, столики, лавки... 8-908-868-76-00 с.Бунькова, ул.Республики, 60 с. Пятково, ул.Пионерская, 4, с.Упорово, ул.Володарского, 106» является недобросовестной, а действия ИП <...> нарушают требования п.4 ч.2 ст.5 Закона о рекламе, поскольку являются актом недобросовестной конкуренции в

соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

Ответственность за нарушение требований п.4 ч.2 ст.5, п.1 ч.3 ст.5 Закона о рекламе в соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе несет рекламодаделец.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо.

Как установлено материалами, рекламоделателем, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, является: ИП <...> (<...>г.р., место рождения: <...>, адрес места регистрации: <...>, ОГРНИП 318723200086330, ИНН 452301039294).

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку в материалы дела не представлены доказательства прекращения распространения рассматриваемой рекламы, Комиссии приходит к выводу о необходимости выдачи ИП. <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона "О рекламе" и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Единая ритуальная служба Упоровского района «Вечная память» Полный комплекс ритуальных услуг на любой бюджет. Оформление всех необходимых документов. В рассрочку без % и без переплат. Памятники, оградки, столики, лавки... 8-908-868-76-00 с.Бунькова, ул.Республики, 60 с. Пятково, ул.Пионерская, 4, с.Упорово, ул.Володарского, 106», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п.4 ч.2 ст.5, п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме _____ года.

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

Председатель комиссии <...>

<...>

Члены комиссии

<...>