

...

...

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/5-733/2023

31 октября 2023 г.

г. Самара

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

Председатель Комиссии –;

Члены Комиссии –,

.....

рассмотрев № 063/05/5-733/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя ... по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г №38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствии представителя:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – **ИП ...**), лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового направления 80102987045466 с пометкой «Неудачная попытка вручения 30.08.2023», реестром внутренних почтовых отправлений № 138 от 28.08.2023, чеком 28.08.2023;

заявителя – ИП ...), лицо было уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового направления 80102987045473 с пометкой «Неудачная попытка вручения 30.08.2023», реестром внутренних почтовых отправлений № 138 от 28.08.2023, чеком 28.08.2023,

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) поступило заявление ИП .. о наличии в действиях ИП ... признаков нарушения рекламного законодательства.

Согласно заявлению ... (далее – Заявитель) на российском интернет-сервисе для размещения объявлений о товарах «Авито» (<https://www.avito.ru/>) ИП (рыболовный магазин «Рыболов Маркет») разместил рекламу рыболовного магазина «Рыболов Маркет» по следующим адресам:

https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/napalchnik_karpovyy_3206384194;

https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/boyly_doping_fish_mial_nasadochnye_opt_i_roznitsa_3206401474.

В указанных выше объявлениях на «Авито» указан адрес магазина «Рыболов Маркет»: г. Самара, ул. Советской Армии, д. 17, в некоторых объявлениях ИП Котляров Ю.О. указывает, что в магазине «Рыболов Маркет» самые низкие цены: «200 кв. метров рыболовных снастей по самым низким ценам», «а также всё для карповой, и других видов ловли, в огромном ассортименте, по самым низким ценам!», «по самым низким ценам», также Заявитель в качестве примера указывает ссылку на объявление: https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/boyly_doping_fish_mial_nasadochnye_opt_i_roznitsa_3206401474, где ИП ... пишет, что у него самые низкие цены: «короче весь ассортимент компании Допинг, по самым низким ценам».

Как следует из заявления, использование ИП ... фразы «по самым низким ценам» не соответствует действительности, так как, например, в объявлении (https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/fider_kaida_inspiron_2470466858) указана следующая цена на «Фидер Kaida Inspiron 3,6 м, до 60 гр. Вес 190 гр.» – 2500 рублей, в то время как в магазине Заявителя, расположенном по адресу: Чернореченская ул., 21, офис 219, Самара, Самарская обл., 443030., этот же товар стоит 2400 рублей.

Согласно заявлению у ИП ... широкий ассортимент товаров, цены на которые выше, чем в магазине Заявителя, как пишет сам Заявитель, данный факт подтверждают некоторые общие покупатели их продукции, например, в отзывах на поисково-информационной картографической службе Яндекса «Яндекс Карты»: «цены демократичные, на чернореченской дешевле (кормушки например), но они там без маркировки веса, а тут - с маркировкой».

В рамках рассмотрения заявления в адрес ... было направлено уведомление о продлении срока рассмотрения заявления на один месяц (исх. 5865/8 от 04.08.2023).

Самарским УФАС России в рамках рассмотрения заявления в адрес ООО «КЕХ ЕКОММЕРЕЦ» был направлен запрос (исх. 5273/8 от 17.07.2023) о основаниях размещения вышеупомянутых объявлений рыболовного магазина «Рыболов Маркет» на российском интернет-сервисе для размещения объявлений о товарах «Авито» (<https://www.avito.ru/>).

В ответ на запрос (вх. 9473-ЭП/23 от 02.08.2023, 9659/23 от 07.08.2023) ООО «КЕХ ЕКОММЕРЕЦ» предоставило следующую информацию: «Компания не имеет возможности предоставить информацию об основаниях размещения рекламы в объявлениях. Пользователь самостоятельно несёт всю ответственность за распространение объявлений, в котором отсутствуют обязательные сведения или указана недостоверная информация».

В рамках рассмотрения заявления в адрес Инспекции Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Самары был направлен запрос (исх. 5864/8 от 04.08.2023) о получении расширенной выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГРИП) в отношении ИП ...).

В ответ на запрос (вх. 10047-ДСП/23 от 15.08.2023) Инспекции Федеральной налоговой службы по Октябрьскому району г. Самары направило выписку из ЕГРИП в отношении ИП

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии со ст. 3 ФЗ «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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемых объявлениях объектом рекламирования являются рыболовные снасти (фидер, бойлы допинг, удилица и другие принадлежности).

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 5 ФЗ «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 представленной информации:

https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/boyly_doping_fish_mial_nasadochnye_opt_i_roznitsa_3206401474 присутствует некорректное сравнение рекламируемого товара (Бойлы Допинг Fish Mial) с находящимися в обороте товарами, представленными в рыболовном магазине Заявителя «6030.RU».

Согласно п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «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 рассматриваемых объявлениях преимущества рекламируемого товара (рыболовных снастей), которые проявляются в более выгодном ценообразовании: «200 кв.метров рыболовных снастей по самым низким ценам» и делается акцент «большой популярностью у рыболовов, благодаря относительно невысокой цене при том что материалы и характеристики удилища превосходят многие аналоги по более высоким ценам», перед находящимися в обороте товарами (рыболовными снастями), которые реализуются в рыболовном магазине Заявителя.

Как указано в п. 29 Постановления пленума ВАС РФ № 58, 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.

Таким образом, объявления с товарами рыболовного магазина «Рыболов-Маркет» (ИП ...), содержит признаки нарушения п. 1 ч. 2 и п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 1 ч. 2 и п. 1 ч. 3 ст. 5 настоящего закона.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Таким образом, реклама ИП ... содержит признаки нарушения пункта ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/5-733/2023 по признакам нарушения рекламного законодательства.

ИП ... согласно определению о возбуждении дела № 063/05/5-733/2023 и назначении дела к рассмотрению (исх. № 6556/8 от 25.08.2023г.) необходимо было представить документы и сведения, необходимые для рассмотрения данного дела, о чём он был надлежащим образом уведомлен.

Документы, необходимые для рассмотрения дела, ИП ... предоставлены не были. В связи с чем Комиссия Самарского УФАС России определила отложить рассмотрение дела № 063/05/5-733/2023 (исх. № 7222/8 от 20.09.2023).

13.10.2023 ИП .. предоставил пояснения на определение о возбуждении дела (исх. № 12913-ЭП/23 от 13.10. 2023), согласно которым вину свою не признаёт, так как считает, что размещенная на «Авито» (<https://www.avito.ru/>) информация, не является рекламой, так как аудитория, на которую была направлена информация ограничена общими интересами и необходимостью приобрести конкретного специального товара и была доступна лицу, который сам заинтересован в приобретении товара для рыбалки и введет соответствующий запрос в поисковике.

Изучив пояснения ИП ... , всесторонне рассмотрев, полно и объективно рассмотрев и проанализировав материалы дела № 063/05/5-733/2023, Комиссия Самарского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статьи 3 ФЗ «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.

Таким образом, информация, размещенная на «Авито» (https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/napalchnik_karpovyy_3206384194; https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/boyly_doping_fish_mial_nasadochnye_opt_i_roznitsa_3206401474) содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункта 1 части 2 статьи 5 ФЗ «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 представленной информации:

https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/boyly_doping_fish_mial_nasadochnye_opt_i_roznitsa_3206401474 присутствует некорректное сравнение рекламируемого товара (Бойлы Допинг Fish Mial) с находящимися в обороте товарами, представленными в рыболовном магазине Заявителя «6030.RU».

В соответствии с пунктом 9 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся.

Суды должны учитывать, что 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.

Согласно пункту 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») конкуренция – это соперничество хозяйствующих субъектов (группы лиц), при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В свою очередь, хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации. Данное понятие закреплено пунктом 5 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пояснениям ИП ..., Заявитель - ИП ... осуществляет аналогичную деятельность и является конкурентом ИП ...

Следовательно, Самарское УФАС России приходит к выводу о наличии конкурентных отношений между ИП ... и ИП ..., а также к выводу о нарушении пункта 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» ИП ...

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «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 рассматриваемых образцах:

https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/napalchnik_karpovyy_3206384194;

https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/boily_doping_fish_mial_nasadochnye_opt_i_roznitsa_3206401474, преимущества рекламируемого товара, которые проявляются в более выгодном ценообразовании: «А также всё для карповой, и других видов ловли, в огромном ассортименте, по самым низким ценам! А также Bird Food, плавающие бойлы, вафтеры, короче весь ассортимент компании Допинг, по самым низким ценам» и делается акцент: «Не сравнивайте эти бойлеры с производителями дешевой продукции, которые состоят из основы и ароматы, здесь – совсем другая история», перед находящимися в обороте товарами (рыболовными снастями), которые реализуются в рыболовном магазине Заявителя.

В соответствии с пунктом 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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.

Таким образом, Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу о нарушении пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» ИП Котляровым Ю.О.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» указанного закона несет рекламодатель.

ИП ... является рекламодателем указанного видеоролика, что подтверждается материалами дела, в том числе:

1. Заявлением ИП (вх. № 8327-ИП/23 от 10.07.2023);
2. Служебной запиской Самарского УФАС России от 25.08.2023;
3. Определением о возбуждении дела (исх. 6556,8 от 25.08.2023);
4. Пояснениями и сведениями, представленными ИП ... (вх. 12913-ЭП/23 от 13.10.2023).

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России отсутствуют сведения о продолжении нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в действиях ИП ..., в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей размещенную рекламу ИП ... на «Авито» (https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/napalchnik_karpovyy_3206384194;

https://www.avito.ru/samara/ohota_i_rybalka/boily_doping_fish_mial_nasadochnye_opt_i_roznitsa_3206401474), поскольку она содержит нарушение требований пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ

«О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ИП ... не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП ...

Резолютивная часть решения оглашена 17 октября 2023 г.

Решение изготовлено в полном объеме 31 октября 2023 г.

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

Председатель Комиссии ...

Члены Комиссии ...

...