

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/97-2016

24 января 2017 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/97-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Обществом с ограниченной ответственностью «Омские СМИ» (далее - ООО «Омские СМИ», Общество) рекламы, нарушающей требования пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителя ООО «Омские СМИ»- <...> (доверенность № 72 от 13.12.2016), <...> (без оформленной доверенности),

в отсутствие ИП <...>, в извещении которого предприняты необходимые действия,

в отсутствие заявителя – <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение физического лица по факту распространения 16 июня 2016 года на сайте регионального информационного агентства «Омск-информ» на странице <http://www.omskinform.ru/news/94894> статьи рекламного характера «Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «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 поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно [пункту 2](#) приведенной статьи, объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В рассматриваемой статье содержится информация о проведении АО «САН ИнБев» **открытых экскурсий на своих заводах в рамках Всероссийской акции «Открытые пивоварни».**

Помимо информации о проводимой акции, данная статья содержала в себе утверждение: «...Сегодня омский филиал является крупнейшим заводом компании «САН ИнБев», **самым мощным пивоваренным заводом за Уралом** и входит в число крупнейших производителей пива в Европе...».

Учитывая, что вышеуказанная реклама могла содержать признаки нарушения пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», определением Омского УФАС России от 23 декабря 2016 года в отношении ООО «Омские СМИ» было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-10.1/97-2016 (далее – Определение от 23.12.2016).

В силу части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Федерального 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; порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального 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.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На запрос Омского УФАС России об обстоятельствах размещения указанной рекламы ООО «Омские СМИ» была представлена информация от 15.11.2016 исх. № 65: «...На основании договора № 986 от 09.06.2016 г. между ООО «Омские СМИ» и ИП <...> (адрес: <...>) **ООО «Омские СМИ» получили** по электронной почте от ИП <...> **готовый рекламно-информационный материал** «Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!». Согласно Дополнительному соглашению № 1 от 09.06.2016 г. статья была размещена на сайте: www.omskinform.ru в рубрике «Подробности» с 10 по 16 июня 2016 г. В соответствии с требованием действующего законодательства рекламно-информационный материал был размещен на сайте с пометкой «На правах рекламы»...

...На сегодняшний день рекламно-информационный материал «Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!» на сайте «Омск-информ не размещается...».

ООО «Омские СМИ» является рекламораспространителем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

На заседании Комиссии Омского УФАС России 24.01.2017 представителем Общества были даны пояснения о том, что «...Критерием мощности пивоваренного завода является его технические характеристики, способность предприятия выпускать определенное количество пива в год. Данные о мощности Омского пивоваренного завода были подтверждены при использовании открытых интернет - источников. Они являются общедоступными, что соответствует ст. 7 (общедоступная информация) ФЗ от 27.07.2006г. №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации».

Согласно открытым источникам информации ОАО «САН Нибев» входит в пятерку пивных гигантов России, занимает в этом списке третье место и является самым крупным производителем пива за Уралом. Данная информация, в соответствии с ч.1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» является добросовестной и достоверной, не содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимся в обороте товарами, не порочит конкурентов пивного рынка. В статье нет противопоставления или упоминания конкурентов пивного рынка.

В статье нет информации, о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями и реализуются другими продавцами.

Таким образом, в размещенной статье отсутствуют признаки нарушения пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Бремя доказывания добросовестности и достоверности информации задача Заказчика публикации рекламно-информационного материала...».

При рассмотрении дела № 06-10.1/97-2016, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что статья рекламного характера «Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!», распространенная 16 июня 2016 года на сайте регионального информационного агентства «Омск-информ» на странице <http://www.omskinform.ru/news/94894>, не противоречит требованиям пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» поскольку не содержит некорректного сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами; не порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента, а также в части не соответствующих действительности сведений о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

При этом Комиссия Омского УФАС России отмечает следующее.

Как указано в пункте 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда 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.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта

рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый» и тому подобное, должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Соответственно реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара (объекта рекламирования) перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (другими объектами рекламирования).

В распространенной рекламе отсутствует информация о том, по каким именно критериям лица, определившие объект рекламирования и распространившие вышеупомянутую информацию в своей рекламе используют утверждение «...**самый мощный пивоваренный завод за Уралом**...».

Учитывая изложенное, в вышеуказанной рекламе допущено нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители.

В соответствии подпунктом «д» пункта 41 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, решение антимонопольного органа, в том числе, может содержать сведения о наличии оснований для переквалификации нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о необходимости переквалификации нарушения законодательства с пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» на часть 7 статьи 5 настоящего Федерального закона.

В связи с тем, что на момент рассмотрения дела № 06-10.1/97-2016 вышеуказанная реклама удалена с сайта www.omskinform.ru Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ООО «Омские СМИ» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламодателями, рекламопроизводителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Пунктом 2 определения Омского УФАС России о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 23.12.2016 № 06-10.1/97-2016 ООО «Омские СМИ» было признано лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о

рекламе.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель не несет ответственности за нарушение требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

При рассмотрении дела № 06-10.1/97-2016 Комиссия Омского УФАС России не усмотрела в действиях ООО «Омские СМИ» состава административного правонарушения, за которое установлена административная ответственность, соответственно, у Комиссии Омского УФАС России отсутствуют основания для передачи материалов настоящего дела для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Омские СМИ».

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 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 распространенную ООО «Омские СМИ» 16 июня 2016 года на электронной странице <http://www.omskinform.ru/news/94894> статью рекламного характера «Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!», ненадлежащей, нарушающей требование части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Омские СМИ» не выдавать в связи с прекращением распространения вышеуказанной рекламы.

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 30 января 2017 года.

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

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии: <...>