ОПРЕДЕЛЕНИЕ о возбуждении дела №016/05/5-1688/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Исх. №АЯ-08/12631 от 18.09.2020

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <…> – (должностное лицо), рассмотрев материалы дела в отношении Акционерного общества «Гостиница «Биляр» (далее – АО «Гостиница «Биляр») <…> на предмет соблюдения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В ходе проведения государственного надзора Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан были установлены признаки правонарушения по факту распространения рекламы гостиницы Bilyar Palace Hotel в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» следующего содержания: «**Одна из лучших гостиниц. От 2890.** Отличные номера с видом на красивый парк. Хорошая транспортная развязка. Парковка. Wi-fi. Ресторан, wi-fi, фитнес-центр, завтрак. Рядом станция метро. Парковка. Номера от 2890. Аренда Конференц-залов. Комфортабельные номера.», содержащей признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По данному факту сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан произведен акт осмотра информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (Акт осмотра от 20 августа 2020 г.).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о рекламе, под рекламой понимается 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.

Информация со сведениями: «**Одна из лучших гостиниц. От 2890.** Отличные номера с видом на красивый парк. Хорошая транспортная развязка. Парковка. Wi-fi. Ресторан, wi-fi, фитнес-центр, завтрак. Рядом станция метро. Парковка. Номера от 2890. Аренда Конференц-залов. Комфортабельные номера.» в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам АО «Гостиница «Биляр».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 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 соответствии с п. 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами 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.

Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

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 соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона о рекламе, при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

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», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

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 (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

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

С учетом изложенного, реклама с текстом следующего содержания: «**Одна из лучших гостиниц. От 2890.** Отличные номера с видом на красивый парк. Хорошая транспортная развязка. Парковка. Wi-fi. Ресторан, wi-fi, фитнес-центр, завтрак. Рядом станция метро. Парковка. Номера от 2890. Аренда Конференц-залов. Комфортабельные номера.» имеет признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Объектом рекламирования является гостиница Bilyar Palace Hotel.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 1 части 3 статьи 5 данного закона предусмотрена на рекламодателя.

В ходе дальнейшего анализа вышеуказанной рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» было установлено, что рекламодателем является АО «Гостиница «Биляр» <…>.

Пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в качестве лица, оказывающего услугу по предоставлению гостиницы клиентам указано АО «Гостиница «Биляр» <…>.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 16.09.2020 №ЮЭ9965-20-202975514 АО «гостиница «Биляр», основным видом деятельности по ОКВЭД является 55.10 Деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания. В качестве дополнительными вида деятельности в том числе является: 55.20 Деятельность по предоставлению мест для краткосрочного проживания, 55.90 Деятельность по предоставлению прочих мест для временного проживания что соответствует услугам, представленным в рекламе с текстом: «**Одна из лучших гостиниц. От 2890.** Отличные номера с видом на красивый парк. Хорошая транспортная развязка. Парковка. Wi-fi. Ресторан, wi-fi, фитнес-центр, завтрак. Рядом станция метро. Парковка. Номера от 2890. Аренда Конференц-залов. Комфортабельные номера.».

Ввиду изложенного и на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе, а также в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1.Возбудить производство по делу **№016/05/5-1668/2020** по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

2. Назначить дело **№016/05/5-1668/2020** к рассмотрению на **07 октября 2020 в 13 час. 00 мин.** по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, кабинет 217 (зал заседаний).

3. Признать лицом, участвующим в деле, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе АО «Гостиница «Биляр» <…>;

4. АО «Гостиница «Биляр» в срок до **02 октября 2020 года** представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (с дублированием на электронную почту <…>) согласно следующему перечню:

1. учредительные документы;
2. документы, подтверждающие полномочия руководителя;
3. свидетельство о государственной регистрации юридического лица;
4. выписка из ЕГРЮЛ АО «Гостиница «Биляр»;
5. информация о сферах деятельности АО «Гостиница «Биляр» за 2018, 2019, 2020 года с приложением подтверждающих документов;
6. копии всех договоров на изготовление, размещение и распространение вышеуказанных рекламных материалов (рекламных проспектов), с приложением документов подтверждающих исполнение указанного договора (акт выполненных работ, счет на оплату, платежное поручение и т.д.), в том числе документы и договора, на распространение вышеуказанных рекламных материалов;
7. письменные пояснения по фактам, изложенным в настоящем определении;
8. иные документы и сведения, имеющие значение для дела, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование.

В случае если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ попунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер <...> указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт административную ответственность, предусмотренную частью 6 статьи 19.8 Кодекса российской Федерации об административных правонарушениях.

5. С учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации ФАС (УФАС) России просит лиц, участвующих в деле, предоставить согласие на получение всех процессуальных документов по электронной почте, а также принять одно из следующих решений:

1) обеспечение явки на заседание Комиссии по рассмотрению дела в назначенную дату и время с учетом сложившейся в регионе санитарно-эпидемиологической ситуации.

2) направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле;

3) уведомление ФАС (УФАС) России о возможности рассмотрения дела с использованием систем видео-конференц-связи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

О принятом решении надлежит сообщить ФАС (УФАС) России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего письма. Ответ просим также направить по электронной почте: <…>.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

Явка представителей АО «Гостиница «Биляр», в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

<…> – (должностное лицо)