

20.05.2015 № 4620/04-01 Кохомское шоссе, д. 1 Д,

г. Иваново, 153051

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/13-15

«07» мая 2015 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Завьялов М.Ф.,

члены Комиссии – ведущий специалист-эксперт Ивнева М. Б., специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 04-01/13-15 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту размещения рекламы, содержащей некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, реализуемыми другими продавцами, а также порочащей честь, достоинство и деловую репутацию лица, являющегося конкурентом, в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Гарант Плюс», место регистрации: 153051, г. Иваново, Кохомское шоссе, д. 1 Д, по доверенности от 08.04.2015 г. <...>,

УСТАНОВИЛА:

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 29 декабря 2014 года обращением 19.01.2015 г. выявлено размещение рекламы следующего содержания: «НИКАКОГО ТАНДЕМА С ПОДДЕЛКАМИ !!! РИО ИВАНОВО оптовый текстиль центр», расположенной на рекламной конструкции по адресу: г. Ярославль, Московский проспект, на пересечении Московского проспекта и ул. Гагарина.

Дело возбуждено по признакам нарушения пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») в отношении ООО «Гарант Плюс», поскольку в рассматриваемой рекламе указаны сведения, которые содержат некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые реализуются другими продавцами, а

также, порочат честь, достоинство и деловую репутацию лица, являющегося конкурентом.

Представитель ООО «Гарант Плюс» пояснила, что ООО «Гарант Плюс» с нарушением не согласно, <...> представила в материалы дополнительные пояснения и доказательства, а также материалы лингвистической экспертизы № 6464/Ц (вх. № 4591 от 07.05.2015).

Представитель ООО «Гарант Плюс» также пояснила, что согласно результатов указанной лингвистической экспертизы, проведенной Центром независимых судебных экспертиз Российского экологического фонда «ТЕХЭКО», рассматриваемая реклама не содержит сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию торгового комплекса «ТАНДЕМ», а также не содержит некорректных сравнений.

Кроме того, представитель ООО «Гарант Плюс» заявила ходатайство о прекращении производства по делу в связи с тем, что на момент вынесения определения о возбуждении дела № 04-01/13-15 договор на размещение спорной рекламы расторгнут 27 февраля 2015 г., рекламная конструкция демонтирована.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя ООО «Гарант Плюс», Комиссия пришла к следующим выводам.

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

Исходя из содержания рассматриваемой информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к центру оптового текстиля «РИО», формирование и поддержание интереса к этому центру текстиля и продвижения его товаров на рынке, и, следовательно, эта информация является рекламной.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пунктам 1, 2 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; порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента.

В рассматриваемой рекламе помимо названия торгового центра «РИО» содержится слово «ТАНДЕМ» созвучное с названием Областного торгового комплекса «ТАНДЕМ», расположенного в городе Ярославль по адресу: ул. Полушкина Роща, д. 9. Кроме того, данное слово «ТАНДЕМ» выполнено тем же шрифтом, заглавными буквами, как это обычно используется в собственной рекламе Областного торгового комплекса «ТАНДЕМ». Использование данного слова в слогане: «НИКАКОГО ТАНДЕМА С ПОДДЕЛКАМИ !!!» может способствовать

возникновению предположений о наличии контрафактной продукции в одноименном Областном торговом комплексе «ТАНДЕМ».

В данном случае использование слова «ТАНДЕМ» доступно для быстрого восприятия и легко узнаваемо для целевой аудитории, что также обусловлено расположением рекламной конструкции на Московском проспекте в г. Ярославль с активным и повышенным потоком, движением транспортных средств, в месте, доступном для восприятия широким кругом потенциальных потребителей.

Использование в рекламе слогана «НИКАКОГО ТАНДЕМА С ПОДДЕЛКАМИ» не является оправданным и правильным с точки зрения правил русского языка, в котором такая словесная конструкция отсутствует. Использованное в контексте рекламного слогана слово «подделками» указывает на преимущество торгового центра «РИО» перед торговым Комплексом «ТАНДЕМ», поскольку подразумевает, что рекламируемый объект является лучшим из числа однородных, обладает достоинствами и преимуществами перед последним в связи с отсутствием в нем реализации контрафактной (поддельной) продукции. Таким образом, некорректность сравнения рекламируемого торгового центра и реализуемого в нем товара в рассматриваемом случае выражается в том, что после прочтения текста рекламного объявления формируется общая оценка превосходства торгового центра «РИО» перед торговым Комплексом «ТАНДЕМ».

Аналогичная позиция изложена в Постановлении Второго арбитражного апелляционного суда от 04 марта 2015 г. по делу № А 82-13466/2014.

Оптовый текстиль центр «РИО» Иваново и Областной торговый комплекс «ТАНДЕМ» Ярославль, в котором расположен «Текстиль-центр» являются конкурентами и занимаются сдачей в аренду торговых помещений для продажи текстильных изделий. Информация о том, что в Торговом комплексе «ТАНДЕМ» реализуется поддельная продукция никакими фактами не подтверждена и не соответствует действительности. Распространение указанной информации может нанести ущерб деловой репутации торгового комплекса «ТАНДЕМ», делая его менее привлекательным для потенциальных арендаторов. Кроме того, указание на подделки в торговом комплексе «ТАНДЕМ» способны нанести ущерб юридическим лицам и предпринимателям, осуществляющим реализацию текстильной продукции.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе указаны сведения, которые содержат некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые реализуются в Областном торговом комплексе «ТАНДЕМ», а также, порочат честь, достоинство или деловую репутацию Областного торгового комплекса «ТАНДЕМ», являющегося конкурентом рекламируемого центра оптового текстиля «РИО», а также лиц, осуществляющих деятельность в Областном торговом комплексе «ТАНДЕМ», что содержит признаки нарушения пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 5 данного закона несет рекламодаделец.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является

изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ООО «Блеск» в ответе на запрос Ярославского УФАС России (вх. № 1260 от 06.02.2015) указало, что ООО «Блеск» является собственником (бухгалтерская карточка прилагается) и эксплуатирующей организацией рекламной конструкции – суперсайта, установленной в соответствии с адресной привязкой: г. Ярославль, Московский проспект, д. 80, на пересечении Московского проспекта и ул. Гагарина. Посредством агента (агентский договор № 140602 от 02.06.2014 г.) ООО «Блеск» действительно в настоящее время размещает на своем суперсайте рекламу следующего содержания: «НИКАКОГО ТАНДЕМА С ПОДДЕЛКАМИ !!! РИО ИВАНОВО оптовый текстиль центр». Рекламодателем является ООО «Гарант Плюс», с которым агентом по поручению ООО «Блеск» (рекламораспространителя) заключен договор № 3172 от 18.06.2014 г. Макет не согласовывался, поскольку рекламный материал передавался рекламодателем, который ООО «Блеск» разместил на своей рекламной конструкции. В рамках агентского договора ООО «Блеск» получены от агента ООО «ДРИМ-Аутдор» денежные средства, в том числе перечисленные ООО «Гарант Плюс» за размещение указанного рекламного материала. В настоящее время по состоянию на 01.01.2015 г. у ООО «Гарант Плюс» задолженность за размещение указанной рекламы на суперсайте ООО «Блеск» отсутствует. В подтверждение представлены бухгалтерская карточка, копия агентского договора № 140602 от 02.06.2014 г., копия договора № 3172 от 18.06.2014 г., копия платежного поручения № 061 от 15.01.2015 г. (оплата по агентскому договору).

ООО «Блеск» также предоставило дополнения к ответу на запрос (вх. № 1542 от 13.02.2015), в которых сообщило что в рамках агентского отчета агент ООО «ДРИМ-Аутдор» передал ООО «Блеск» документы и пояснил следующее. В сентябре 2014 г. агент направил на подписание ООО «Гарант Плюс» приложение № 2 к договору № 3172 от 18.06.2014 г. До настоящего времени ООО «Гарант Плюс» приложение не подписал, но исправно оплачивает счета за размещение на конструкции ООО «Блеск» рекламного материала, что равноценно подписанию указанного приложения со стороны ООО «Гарант Плюс». Агент, в свою очередь, исправно перечисляет ООО «Блеск» суммы, получаемые от ООО «Гарант Плюс». В подтверждение представлены копия приложения № 2 (на размещение рекламы на срок с 01.09.2014 по 28.02.2015) к договору № 3172 от 18.06.2014 г.; копии счетов № 120852 от 08.12.2014, № 11918 от 19.01.2015, № 909131 от 09.09.2014, № 100876 от 08.10.2014, № 111018 от 10.11.2014, № 112776 от 27.11.2014; копии платежных поручений № 266 от 11.12.2014, № 013 от 22.01.2015, № 122 от 12.09.2014, № 181 от 20.10.2014, № 216 от 12.11.2014, № 252 от 08.12.2014.

ООО «Гарант Плюс» предоставило пояснения (вх. № 4591 от 07.05.2015), согласно которых, договор на размещение спорной рекламы расторгнут 27 февраля 2015 года, рекламная конструкция демонтирована. В материалы дела ранее предоставлены соглашение о расторжении договора на размещение рекламной конструкции между рекламораспространителем и рекламодателем от 27.02.2015 г., а также письмо от собственника рекламной конструкции ООО «Блеск» о демонтаже.

Также дополнительно ООО «Гарант Плюс» предоставлены копии платежных поручений № 122 от 12.09.2014, № 181 от 20.10.2014, № 216 от 12.11.2014, № 252 от

08.12.2014, № 266 от 11.12.2014, № 013 от 22.01.2015, № 42 от 13.02.2015, № 19 от 21.07.2014; копии актов выполненных работ № 909131/9 от 30.09.2014, № 100876/10 от 31.10.2014 г., № 111018/11 от 30.11.2014, № 112776/11 от 30.11.2014, № 120852/12 от 31.12.2014, № 11918/1 от 31.01.2015, № 21025/2 от 28.02.2015, № 000414/1 от 17.06.2014 г.; копию утвержденного ООО «Гарант Плюс» для размещения рекламного макета; копию свидетельства о постановке на налоговый учет (серия <...> копию свидетельства о государственной регистрации (серия <...>).

На основании изложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Гарант Плюс».

Ответственность за нарушения требований пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 26, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. В удовлетворении заявленного ходатайства отказать.
2. Признать ненадлежащей рекламу: «НИКАКОГО ТАНДЕМА С ПОДДЕЛКАМИ РИО 100 км ИВАНОВО оптовый текстиль центр», расположенную на рекламной конструкции по адресу: г. Ярославль, Московский проспект, на пересечении Московского проспекта и ул. Гагарина, поскольку в данном случае нарушены требования пунктов 1, 2 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
3. Предписание ООО «Гарант Плюс» не выдавать в связи с добровольным устранением нарушений.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «19» мая 2015 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии М.Ф. Завьялов

Члены Комиссии: М. Б. Ивнева

С.Д. Солодяшкина