

РЕШЕНИЕ

по делу № Р-811-02/2018

Решение в полном объеме изготовлено 23 ноября 2018 года
Резолютивная часть оглашена ноября 21 ноября 2018 г.

г. Владимир

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области (далее – Владимирское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

«_____» – председатель Комиссии (заместитель руководителя Владимирского УФАС России),

«_____» – член Комиссии (главный специалист – эксперт отдела контроля торгов и недобросовестной конкуренции),

«_____» – член Комиссии (ведущий специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и органов власти),

в присутствии:

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе - представителя ООО «Роял Термо Рус» (ИНН 3316003645 ОГРН 1133316000740) П. (по доверенности от 22.10.2018),

- представителей заявителя ЗАО «Рифар» Б. (по доверенности от 17.09.2018) и М. (по доверенности от 17.09.2018),

рассмотрев дело № Р-811-02/2018, возбужденное по признакам нарушения требований п.1,2,9,10 статьи 5 Федерального закона N 38-ФЗ от 13.03.2006 "О рекламе" по факту распространения ООО «Роял Термо Рус» рекламного ролика, содержащего рекламный баннер: «Royal Thermo – бренд № 1 в России на рынке алюминиевых и биметаллических радиаторов 2017 с ссылкой на экспертное заключение компании «Литвинчук маркетинг» в телекоммуникационной сети Интернет по адресу https://www.youtube.com/channel/UCVHAea63tD5_3WuL6YMewzg/featured, адрес рекламного ролика (<https://www.youtube.com/watch?v=uaX3NNwULKs>) и по адресу <http://www.roval-thermo.ru/> - сайта ООО «Роял Термо Рус»,

установила:

Во Владимирское УФАС России поступило обращение ЗАО «Рифар» по факту распространения ООО «Роял Термо Рус» рекламного ролика на Youtube канале в телекоммуникационной сети Интернет по адресу https://www.youtube.com/channel/UCVHAea63tD5_3WuL6YMewzg/featured, адрес рекламного ролика (<https://www.youtube.com/watch?v=uaX3NNwULKs>). В данном ролике указано, что Royal Thermo – бренд № 1 в России. В рекламном ролике используется ссылка на маркетинговую компанию «Литвинчук маркетинг». Также на главной странице официального сайта ООО «Роял Термо Рус» в телекоммуникационной сети Интернет по адресу <http://www.roval-thermo.ru/> размещен рекламный баннер с аналогичным текстом: «Royal Thermo – бренд № 1 в России на рынке алюминиевых и биметаллических радиаторов 2017. По экспертному заключению компании «Литвинчук маркетинг»

Заявитель усматривает в данном рекламном объявлении нарушение требований Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») и просит антимонопольный орган пресечь нарушение законодательства.

Владимирским УФАС России по данному обращению проведена проверка, в результате которой установлено следующее.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» рекламой признается 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. При этом объектом рекламирования назван товар - продукт деятельности, в том числе работа, услуга, предназначенные для продажи, обмена или иного введения в оборот, средство его индивидуализации, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия, на привлечение к которым направлена реклама.

Информация, размещенная на Youtube канале в телекоммуникационной сети Интернет по адресу https://www.youtube.com/channel/UCVHAea63tD5_3WuL6YMewzg/featured, адрес рекламного ролика (<https://www.youtube.com/watch?v=uaX3NNwULKs>), а также на главной странице официального сайта ООО «Роял Термо Рус» в телекоммуникационной сети Интернет по адресу <http://www.roval-thermo.ru/>, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования; продвижение товара, призвана формировать и поддерживать интерес к товарам, предоставляемым хозяйствующими субъектами, указанными в объявлениях.

Факт распространения ООО «Роял Термо Рус» рекламного ролика на Youtube канале в телекоммуникационной сети Интернет по адресу https://www.youtube.com/channel/UCVHAea63tD5_3WuL6YMewzg/featured, адрес рекламного ролика (<https://www.youtube.com/watch?v=uaX3NNwULKs>), в котором указано, что Royal Thermo – бренд № 1 в России, с использованием ссылки на маркетинговую компанию «Литвинчук маркетинг», подтверждается копией Протокола осмотра доказательств № 77 А В 6642461, представленного Заявителем.

Факт распространения на главной странице официального сайта ООО «Роял Термо Рус» в телекоммуникационной сети Интернет по адресу <http://www.roval-thermo.ru/> размещения рекламного баннера с аналогичным текстом: «Royal Thermo – бренд № 1 в России на рынке алюминиевых и биметаллических радиаторов 2017. По экспертному

заключению компании «Литвинчук маркетинг», подтверждается копией Протокола осмотра доказательств № 77 А В 6642459, также представленного Заявителем.

Вместе с тем, Заявителем представлена копия исследования «Российский рынок радиаторов в 2017 году» компании «Литвинчук маркетинг». В соответствии с результатами данного исследования рынка российских радиаторов в 2017 году, ведущей маркой радиаторов, представленных на российском рынке в 2017 году, является ЗАО «Рифар». В то время как бренд «Royal Thermo» занимает второе место рейтинга (стр. 91, таб. 38 «Ведущие марки радиаторов, представленные на российском рынке в 2017 году (итоговая таблица по 50 ведущим маркам в денежном эквиваленте, EUR»).

По указанному факту распространения рекламного ролика 31 августа 2018г. Управлением было возбуждено производство по делу № Р-811-02/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, о чем вынесено определение и назначена дата рассмотрения дела на 25 сентября 2018года.

В связи с неявкой представителей лица – ООО «Роял Термо Рус» (ИНН 3316003645 ОГРН 1133316000740), в чьих действиях выявлены признаки нарушения п.1,2,9,10 ч.3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», на рассмотрение дела 25 сентября 2018г., а также в связи с отсутствием факта подтверждения надлежащего уведомления лица о месте, времени и дате рассмотрения дела, а также с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств было вынесено Определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № Р-811-02/2018 и назначено рассмотрение дела на 31 октября 2018 года.

31.10.2018г. представитель ООО «Роял Термо Рус» П. на рассмотрении дела, ссылаясь на Экспертное заключение «Литвинчук маркетинг», пояснил, что компания «Литвинчук маркетинг» на основании проведенных компанией исследований официально подтверждает, что по итогам анализа продаж на российском рынке алюминиевых и биометрических радиаторов в 2017 года бренд Royal Thermo первое место в денежном выражении с рыночной долей 13,2%. Также было отмечено, что в ролике на Youtube-канале и на главной странице сайта указана ссылка не на исследование «Литвинчук маркетинг», представленное в материалы дела, а именно на Экспертное заключение. Письменные пояснения были представлены во Владимирское УФАС России до рассмотрения дела № Р-811-02/2018 (вх. № 6882 от 29.10.2018г.).

Представители АО «Рифар» отметили, что АО «Рифар», а также другие участники рынка не получали от «Литвинчук маркетинг» каких-либо заключений, содержащих выводы о лидерстве на рынке радиаторов бренда Royal Thermo. Более того, Л. (генеральный директор и владелец ООО «Литвинчук маркетинг» опровергал факт предоставления участникам рынка такого исследования и выражал удивление появлению спорной рекламы (приложена к материалам дела соответствующая деловая переписка).

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств было вынесено Определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № Р-811-02/2018 и назначено рассмотрение дела на 21 ноября 2018 года.

От АО «Рифар» поступило письменное ходатайство (вх. №7018 от 01.11.2018), в котором общество просит запросить у ООО «Литвинчук маркетинг» необходимые сведения для всестороннего, полного и объективного выяснения всех обстоятельств дела.

01.11.2018г. Владимирским УФАС России в адрес ООО «Литвинчук маркетинг» направлен запрос информации. В своем ответе ООО «Литвинчук маркетинг» сообщило следующее.

Заключение от «Литвинчук маркетинг», предоставленное директору по маркетингу

компании «Русклимат» Х., было выдано 18 января, на основании *Предварительных данных*, более чем за два месяца до выхода финального исследования «Российский рынок радиаторов в 2017 году» (Royal Thermo – 63,2 млн. евро; «Рифар» - 62 млн. евро). То есть, на момент выдачи экспертного заключения были актуальны предварительные данные, а начиная с 30 марта – данные *Официального отчета* (Royal Thermo – 63,2 млн. евро; «Рифар» - 82 млн. евро).

Также ООО «Литвинчук маркетинг» не имеет никаких формальных отношений с ООО «Роял Термо Рус». Дистрибутором радиаторов «Royal Thermo» является компания «Русклимат», которая ежегодно приобретает у ООО «Литвинчук маркетинг» полный комплект маркетинговых отчетов по различным сегментам рынка отопления. Договор на исследования по итогам 2017 года, включая отчет «Российский рынок радиаторов в 2017 году», будет подписан в ноябре-декабре 2018 года. В связи с этим, предположительно информация, содержащаяся в отчете «Российский рынок радиаторов в 2017 году» не была доведена до рекламного отдела компании «Русклимат».

01.11.2018 Владимирским УФАС России в адрес АО «РСИЦ» направлен запрос информации о предоставлении сведений об имени (наименованию) и контактные данные лица-владельца (администратора) доменного имени royal-thermo.ru, на котором размещается рекламное объявление, являющееся предметом рассмотрения данного дела. В своем ответе (вх.№7294 от 20.11.2018) АО «РСИЦ» сообщило, что администратором домена второго уровня royal-thermo.ru является общество с ограниченной ответственностью Роял Термо Рус. Сведения предоставлены из Базы доменных имен АО «РСИЦ» и верны по состоянию на 11:34 по московскому времени 09.11.2018.

21.11.2018 АО «Рифар» предоставил на рассмотрение дела № Р-811-02/2018 письменные объяснения, в которых отметил, что заключение, выданное компании «Русклимат» 18 января (до выхода официального отчета), было сделано исходя из заниженных цифр по «Рифару» по итогам 2016 года, которые фигурируют в отчете по продажам радиаторов по итогам 2016 года. Они были исправлены в отчете по итогам 2017 года. Исходя из этого, были сделаны преждевременные выводы. То есть Экспертное заключение от 18.01.2018, не основанное на каком-либо исследовании или анализе достоверных сведений, не может рассматриваться в качестве такого и подлежит отклонению.

Также рекламный ролик, являющийся предметом настоящего дела, не содержит указания на какой-либо критерий, по которому осуществляется сравнение радиаторов под брендом «Royal Thermo» с иными радиаторами.

Представитель ООО «Роял Термо Рус» П. на рассмотрение дела № Р-811-02/2018 предоставил письменные объяснения, в которых обратил внимание на следующее.

В материалах дела № Р-811-02/2018 отсутствуют какие-либо доказательства, что ООО «Роял Термо Рус» каким-либо образом определяло информацию для распространения указанного рекламного ролика. В дополнение указано, что какие-либо соглашения или договоры в материалах дела, свидетельствующие, что ООО «Роял Термо Рус» причастно к распространению указанной информации отсутствуют.

Исследовав материалы дела № Р-811-02/2018, Комиссия приходит к следующим выводам.

Так, согласно статье 3 Закона о рекламе реклама - 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.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Из анализа текста рассматриваемой рекламы следует, что объектом рекламирования выступает марка радиаторов «Royal Thermo». Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как размещается в сети Интернет, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В соответствии с Письмом ФАС России от 02.05.2012 N АК/13623, информация, размещенная в сети Интернет, является общедоступной, то есть распространяется на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы. В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона "О рекламе" данный Федеральный закон применяется к отношениям в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации.

Соответственно, положения Федерального закона "О рекламе" распространяются в том числе и на рекламу, размещаемую в сети Интернет.

Специальных положений, устанавливающих требования к порядку размещения рекламы в сети Интернет, Федеральный закон "О рекламе" не содержит.

Однако реклама, размещаемая в сети Интернет, должна соответствовать общим требованиям, предъявляемым к рекламе.

Согласно Письму ФАС России от 28.08.2015 N АК/45828/15 "О рекламе в сети Интернет" в отдельных случаях, когда размещаемая на сайте информация направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров (например, всплывающий баннер), такая информация может быть признана рекламой.

А также в соответствии с Письмом ФАС России от 04.07.2016 N АД/45250/16 "Об информации на сайте" Вместе с тем квалификация материала как рекламного либо информационного не зависит от способа его распространения (в сети Интернет), а определяется манерой представления и назначения такой информации. Так, в отдельных случаях, когда размещаемая на сайте информация направлена не столько на информирование потребителей о деятельности организации или реализуемых товарах, сколько на выделение определенных товаров или самой организации среди однородных товаров, организаций (например, в виде всплывающего баннера), такая информация может быть признана рекламой

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ "О рекламе", реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 9 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об официальном или общественном признании, о получении медалей, призов, дипломов или иных наград.

Как следует из размещенной информации, в обоих случаях в распространяемых сведениях есть ссылка на экспертное заключение компании «Литвинчук маркетинг». В ходе рассмотрения дела было выяснено, что на момент выдачи экспертного заключения

были актуальны предварительные данные, а начиная с 30 марта 2018 – данные официального отчета. Таким образом, информация о лидерстве Royal Thermo на рынке алюминиевых и биметаллических радиаторов 2017 в России является недостоверной.

Пунктом 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъясняется, что 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. 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).

Рекламный ролик, являющийся предметом настоящего дела, не содержит указания на какой-либо критерий, по которому осуществляется сравнение радиаторов под брендом Royal Thermo с иными радиаторами.

В ходе рассмотрения дела признаки нарушения пунктов 1, 2, 10 части 3, статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ "О рекламе" не находят своего подтверждения, поскольку в рекламном ролике, содержащий рекламный баннер: «Royal Thermo – бренд № 1 в России на рынке алюминиевых и биметаллических радиаторов 2017 с ссылкой на экспертное заключение компании «Литвинчук маркетинг», не содержится информация о каких-либо преимуществах и характеристиках товара, также о рекомендациях физических или юридических лиц относительно объекта рекламирования.

Вместе с тем Комиссией установлено, что в рекламном ролике, содержащий рекламный баннер: «Royal Thermo – бренд № 1 в России на рынке алюминиевых и биметаллических радиаторов 2017 с ссылкой на экспертное заключение компании «Литвинчук маркетинг», размещенном в телекоммуникационной сети Интернет по адресу https://www.youtube.com/channel/UCVHAea63tD5_3WuL6YMewzg/featured, адрес рекламного ролика (<https://www.youtube.com/watch?v=uaX3NNwULKs>) и по адресу <http://www.roval-thermo.ru/>, содержатся нарушения пункта 9 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 9 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что по состоянию на 21 ноября 2018 года рекламодателем является ООО «Роял Термо Рус» (Юридический адрес: 601021, Владимирская обл., г. Киржач, мкр. Красный Октябрь, ул. Первомайская, д.1, ИНН 3316003645 ОГРН 1133316000740).

Поскольку по состоянию на 21 ноября 2018 года ООО «Роял Термо Рус» (ИНН 3316003645 ОГРН 1133316000740) не представлено документов, материалов, указывающих на прекращение размещения рекламного ролика в телекоммуникационной сети Интернет по адресу

https://www.youtube.com/channel/UCVHAea63tD5_3WuL6YMewzg/featured, адрес
рекламного ролика (<https://www.youtube.com/watch?v=uaX3NNwULKs>) и по адресу
<http://www.roval-thermo.ru/>, Комиссия считает возможным выдать ООО «Роял Термо Рус»
предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о
рекламе.

Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36
Федерального закона № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил
рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе,

решила:

1. Признать рекламный ролик, содержащий рекламный баннер: «Royal Thermo –
бренд № 1 в России на рынке алюминиевых и биметаллических радиаторов 2017 с ссылкой
на экспертное заключение компании «Литвинчук маркетинг» в телекоммуникационной
сети Интернет по адресу
https://www.youtube.com/channel/UCVHAea63tD5_3WuL6YMewzg/featured, адрес
рекламного ролика (<https://www.youtube.com/watch?v=uaX3NNwULKs>) и по адресу
<http://www.roval-thermo.ru/>, ненадлежащим и нарушающим пункт 9 части 3 статьи 5
Федерального закона от 13.03.2006 №38 –ФЗ "О рекламе».

2. Выдать ООО «Роял Термо Рус» (ИНН 3316003645 ОГРН 1133316000740)
предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о
рекламе.

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии

«_____»

«_____»