

**ИП <...>
(Кафе- пиццерия «Каприз»)**

РЕШЕНИЕ
(по делу № 002/05/5-1000/2021)

16.06.2021 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

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

ВРИО председателя Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

рассмотрев материалы о признаках нарушения пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства РФ о рекламе, в соответствии со статьей 33 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» Башкортостанским УФАС России была выявлена реклама следующего содержания (составлен акт от 25.05.2021г.):



Указанная реклама размещена по адресу РБ, г.Бирск, ул.Чкалова, 2Д, была зафиксирована 25.05.2021 года (составлен акт), рекламодатель – ИП <...>

27.05.2021 года председатель Комиссии определил:

1. Возбудить производство по делу № 002/05/5-1000/2021.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе;

- рекламодатель – ИП <...>.

3. Назначить дело к рассмотрению на 16.06.2021 года.

09.06.2021 года от ИП <...> поступили запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 9671 от 09.06.2021, электронная почта). Также поступило ходатайство о рассмотрении дела назначенного на 16.06.2021 года путем использования систем ВКС. ИП представлены запрошенные сведения и материалы. В частности, в письменных пояснениях ИП указано, что ИП <...> узнала о факте наличия в рекламе недостоверных сведений после получения акта Управления. При этом, ИП 29.05.2021 года указанный баннер был незамедлительно демонтирован.

16.06.2021 года ранее поступившее ходатайство удовлетворено. Дело рассмотрено в присутствии ИП <...>

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что содержание рекламы, размещенной на фасаде здания, расположенного по адресу РБ, г.Бирск, ул.Чкалова, д. 2Д (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021).



Нарушает требования пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками: распространена наружным способом; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности (услуги, реализуемые кафе-пиццерией «Каприз»);

объектом рекламирования выступают услуги общественного питания реализуемые кафе-пиццерией «Каприз»; целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги).

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 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.

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 (Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Потребитель при выборе товара посредством восприятия рекламы делает свой выбор, исходя из самой понятной и необходимой, в его понимании, информации. В большинстве случаев используемые в рекламной информации фразы трактуются рядовым потребителем рекламы буквально. Потребитель не имеет обязанности проведения анализа рекламы, проверки достоверности и достаточности, заявленных в ней сведений.

В рассматриваемой рекламе использовано утверждение «Лучшее место для Вашего торжества!», которое в силу постановления Пленума должно приводиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Вместе с тем, рассматриваемая реклама, не сопровождается таким подтверждением.

Таким образом, содержание указанной рекламы нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»:

- 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 рекламы.

При этом, в силу позиции Пленума ВАС РФ изложенной в пункте 28 Постановления от 08.10.2012 года № 58 восприятие информации в рекламе оценивается с позиции обычного потребителя без специальных знаний.

В данном случае, под специальными знаниями следует понимать познания в структуре рынка общественного питания на территории хозяйственной деятельности соответствующего субъекта. При этом, потребитель не обязан обладать данными знаниями, тем самым подразумевается, что потребитель не имея четких критериев для признания объекта рекламирования «лучшим» вводится в заблуждение содержанием рекламы.

Таким образом, содержание указанной рекламы нарушает требования части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

ИП <...> факт нарушения не оспаривается. Индивидуальный предприниматель также представил фотографии свидетельствующие об устранении нарушения законодательства о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3, части 7 статьи 5 указанного закона несет рекламоделец.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Хозяйствующим субъектом представлена выписка из ЕГРН согласно которой ИП <...> владеет помещением по адресу РБ, г. Бирск, ул. Чкалова, д. 2Д на праве собственности.

ИП <...> представлен договор на производство рекламного баннера от 22.09.2020 г., а также акт сдачи приемки выполненных работ и счет-фактура по вышеуказанному договору (вх. № 9671 от 09.06.2021 г., электронная почта).

Исходя из указанных выше сведений, ИП <...> является рекламоделем данной рекламы, лицом, в чьих интересах было осуществлено распространение и размещение данной рекламы, а также лицом, осуществившем распространение рекламы, то есть рекламораспространителем.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Согласно пункту 54 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> не выдавать, так как на заседании Комиссии были представлены доказательства устранения правонарушения (фотография во вложении к вх. № 9671 от 09.06.2021 г., электронная почта).

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 42-48, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать содержание рекламы размещенной на фасаде здания, расположенного по адресу РБ, г.Бирск, ул.Чкалова, д. 2Д (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021).



ненадлежащей, поскольку она нарушает требования пункта 1 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»

2. В соответствии с пунктом 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что на момент вынесения решения были представлены доказательства устранения правонарушения, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

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

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

ВРИО председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>