

РЕШЕНИЕ

(по делу № 002/05/5-1222/2021)

30.07.2021 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Решение в полном объеме изготовлено «02» августа 2021 года

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

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

рассмотрев материалы о признаках нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Башкортостанским УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе была выявлена информация следующего содержания с признаками нарушения ФЗ «О рекламе»:



размещенная на лестничном пролете между этажами внутри ТСК «Бирь» по адресу: РБ, г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 157В (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021).

С целью установления рекламодателя спорной рекламной информации, антимонопольным органом был подготовлен и направлен запрос в адрес администрации ТСК «Бирь» и ООО «Бирь».

21.06.2021 года от ИП <...> поступили письменные пояснения (вх. № 10180, электронная почта) в которых индивидуальный предприниматель сообщил, что является владельцем баннера размещенного по адресу: г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 157В ТСК «Бирь», на лестничной площадке между 2 и 3 этажом. Из-за давности изготовления плаката, представить согласованный к размещению текст и договор об оказании услуг не представляется возможным, фирма-изготовитель уже не существует.

22.06.2021 года УФАС по РБ принято решение о возбуждении дела № 002/05/5-1222/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. К участию в деле привлечены:

- Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- рекламодатель ИП <...> Рассмотрение дела назначено на 12.07.2021 года.

12.07.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе ИП <...> (представитель ИП) не присутствовала. Запрошенные сведения (документы и материалы) индивидуальным предпринимателем не представлены. Ходатайств от указанного лица не поступало.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте Почты России (<https://www.pochta.ru/>), корреспонденция с почтовым идентификационным номером 45002258055255 (определение по делу с исх. № 6/7578 от 22.06.2021) направленная ИП <...> по адресу: <...> вручено адресату (05.12.2021, 16:13).

12.07.2021 года Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. продлить срок рассмотрения дела № 002/05/5-1222/2021.
2. отложить рассмотрение дела на другую дату – 30.07.2021 года.

14.07.2021 года от ИП <...> поступили пояснения (вх. № 11646, электронная почта), в которых ИП сообщил, что баннер был размещен при устном согласовании управляющего ТСК Бирь.

30.07.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе ИП <...> (представитель ИП) не присутствовала. Ходатайств от указанного лица не поступало.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте Почты России (<https://www.pochta.ru/>), корреспонденция с почтовым идентификационным номером 45002258061805 (определение по делу с сопроводительным письмом исх. № 6/8487 от 12.07.2021) направленная ИП <...> по адресу: , адресатом не получена (статус – «неудачная попытка вручения» 16.07.2021, 19:00).

Комиссия отмечает, что в материалы дела предоставлялись сведения (документы и материалы) от ИП <...> по электронной почте (chilloutntv@mail.ru) по адресу которого определение об извещении о дате и времени рассмотрении дела 30.07.2021 года также было продублировано (отчет об отправке – 12.07.2021, 16:15).

При указанных обстоятельствах, а также в связи с предоставлением письменных пояснений (вх. № 11646 от 14.07.2021, электронная почта), ИП <...> можно считать уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Таким образом, дело рассмотрено в отсутствие ИП <...> Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что рекламная информация следующего содержания:



размещенная на лестничном пролете между этажами внутри ТСК «Бирь» по адресу: РБ, г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 157В (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021) нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 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.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена внутри ТСК «Бирь»;
- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц (посетителей ТСК «Бирь»);
- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности (товар и услуги, реализуемые салоном женского белья и колготок) и способствует формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке;
- объектом рекламирования выступает товар (услуги) – женское белье и колготки;
- 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.

В соответствии с пунктом 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.

Пунктом 29 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (Пленум № 58) установлено, 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.

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.

Спорная рекламная информация содержит утверждение – «Самый большой выбор белья из шелка и сатина» и имеет явную направленность на привлечение и поддержание интереса к объекту рекламирования – товарам салона женского белья «Анабель», однако указаний, на основании каких данных сделан такой вывод, в рекламе не содержится.

Таким образом, рекламная информация нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

ИП <...> факт нарушения не оспаривается.

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 несет рекламоделец.

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

ИП <...> выступила рекламоделем данной рекламы, лицом, в чьих интересах было осуществлено распространение и размещение данной рекламы.

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.

Комиссией принято решение выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> так как на заседание Комиссии, доказательства устранения правонарушения не были представлены.

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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию о салоне женского белья «Анабель», размещенную на лестничном пролете между этажами внутри ТСК «Бирь» по адресу: РБ, г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 157В (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021) ненадлежащей, поскольку она нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. В соответствии с пунктом 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как она должна соответствовать требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>