



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №066/05/5-60/2021 К РАССМОТРЕНИЮ

13 января 2021 г.

г. Екатеринбург

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> (заместитель руководителя Управления), рассмотрев заявление физического лица (вх.№01-29539 от 09.11.2020, аналогичное заявление вх.№01-30201 от 13.11.2020) о распространении 06.10.2020 на двух рекламных конструкциях, расположенных рядом с домом №7, пр-т Ленина, г. Нижний Тагил, с рекламой, содержащей фразу «У нас дешевле», с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление физического лица (вх.№01-29539 от 09.11.2020, аналогичное заявление вх.№01-30201 от 13.11.2020) о распространении 06.10.2020 на двух рекламных конструкциях, расположенных рядом с домом №7, пр-т Ленина, г. Нижний Тагил, рекламы, содержащей фразу «У нас дешевле».



Реклама №1:



Реклама №2:



Под информацией в ст. 2 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее - Закон об информации) понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (п.1), а под распространением информации - действия, направленные на получение информации неопределенным кругом лиц или передачу информации неопределенному кругу лиц (п. 9).

Законодательством Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 5 Закона об информации могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя. При этом под **рекламой** в ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) 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 (п. 1); под **объектом 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 (п.2); под **товаром** – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3).

Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (п. 1.ст. 3 Закона о рекламе).

В Письме ФАС России от 16.03.2012 №ИА/7867 «О рекламе на дорожных знаках» разъяснено, что к рекламной информации, направленной на формирование и поддержание интереса

к определенному лицу и его продвижение на рынке относится указание следующей информации о лице:

- наименование юридического лица, индивидуального предпринимателя или название торгового предприятия данного лица (независимо от указания вида деятельности), выполненное с использованием товарных знаков, логотипов или иных индивидуализирующих данное лицо обозначений, цветов,
- контактная информация о лице (почтовый адрес, телефон, адрес сайта, электронной почты и т.п.),
- характеристика, описание лица, его деятельности,
- информация о производимых или реализуемых товарах.

В рассматриваемой информации сообщены контактные данные лица, оказывающего услуги кредитного юриста (тел. 21-55-56, адрес: Садовая 3/Ленина 66 офис 206), приведено описание услуг (избавление от долгов: банкротство от 4900 р., возврат страховки), следовательно, данная информация является рекламой, на которую распространяются требования Закона о рекламе.

При этом, в рекламе №1 содержится фраза «**У нас дешевле**», в рекламе №2 фраза - «**У нас дешевле, чем вы думаете**».

Согласно п.1 ч.3 ст.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 п.29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, 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 (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

ФАС России в Письме от 30.09.2011 № АК/37027 «О рекламе оккультных услуг и недобросовестной рекламе» дала следующее разъяснения по применению норм п.1 ч.2 ст. 5 и п.1 ч.3 ст.5 Закона о рекламе:

П. 1 ч. 2 ст. 5 Закона о рекламе запрещает приведение в рекламе некорректного сравнения. При этом, необходимо заметить, что сравнение как таковое в рекламе не запрещается. Однако приводимое в рекламе сравнение должно соответствовать закону.

К некорректному сравнению могут быть отнесены случаи, когда делается вывод о сходстве товаров либо превосходстве одного товара над другим, однако конкретные характеристики сравниваемых товаров не указываются. При этом в рекламе может приводиться как сравнение рекламируемого товара с конкретным другим товаром, так и сравнение рекламируемого товара со всеми иными товарами (без указания конкретного товара, с которым производится сравнение) - например, путем использования слов «самый лучший», «№1».

В отсутствие указания критерия такого сравнения создается впечатление, что рекламируемый товар обладает заявленным преимуществом по всем критериям. Однако, данный вывод достоверен только в отношении одного или нескольких критериев, однако не всех (в случае если заявленное преимущество недостоверно ни по одному из критериев, такая реклама должна признаваться недостоверной - в соответствии с ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе).

Сравнение предполагает такую подачу информации, в которой сопоставляются два и более явления, исследуются их параметры, сходство или различие. Применительно к сравнению товаров

это может осуществляться как путем прямого сопоставления конкретных характеристик, свойств, параметров изделий, так и уподобления одного изделия другому либо указанием на их различность.

К некорректному сравнению должно относиться такое, которое противопоставляется корректному. В толковом словаре термин «корректный» определяется как «вежливый, тактичный, учтивый», а также «правильный, точный». Соответственно для целей определения понятия **некорректного** сравнения необходимо понимать **неточное, неправильное сравнение**. При этом приводимые в таком сравнении сведения являются в принципе достоверными, однако их компоновка или выбор создают определенную несовместимость.

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 (Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Подобные утверждения должны сопровождаться ссылкой на результат соответствующих исследований и источник данных.

«У нас дешевле» - является сравнительной характеристикой.

В рекламе №2 использована фраза «**У нас дешевле, чем вы думаете**» (словосочетание «чем вы думаете» указано самым мелким шрифтом, из используемых в рекламе, с противоположной стороны улицы нераспознаваемо).

Согласно письму ФАС России от 13.08.2010 №АК/26483 в случае, если фактически условия, являющиеся существенной информацией для потребителей, способной обмануть их ожидания, сформированные рекламой, представлены в рекламе мелким либо нераспознаваемым шрифтом, не читаемом на значительном расстоянии, такая реклама может привести к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми услугами.

Согласно п.28 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Поэтому если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей.

При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

В связи с тем, что часть фразы, а именно словосочетание «чем вы думаете» приведено мелким, нераспознаваемым шрифтом, она расценивается как отсутствующая в рекламе.

Таким образом, в спорной рекламе №1 и №2 указан критерий сравнения – стоимость услуг кредитного юриста, при этом, в рекламе отсутствует ссылка на результат соответствующих исследований и источник данных, подтверждающих, что в данной компании услуги дешевле, чем у конкурентов.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч.2-8 ст. 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель (ч.6 ст.38 Закона о рекламе).

В ст.3 Закона о рекламе под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п.5).

На запрос Управления (исх.№26624 от 10.12.2020) МКУ УМИ Администрации города Нижнего Тагила сообщило (исх.№19-01/2173 от 17.12.2020), что владельцем указанных рекламных конструкций (рекламораспространителем) является МАУ «АРИС» (Разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории муниципального образования «Город Нижний Тагил» №208 от 13.07.2015 и Разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории муниципального образования «Город Нижний Тагил» №108-16 от 20.02.2016).

МАУ «АРИС» в письменных объяснениях (вх.№01-282 от 21.01.2021 с дополнением от 13.01.2021) сообщило следующее.

Рекламная конструкция по адресу: г. Нижний Тагил, пр. Ленина, у административного здания № 7, направление от ул. Островского в сторону ул. Огаркова установлена на законных основаниях, включена в Схему размещения рекламных конструкций на территории города Нижний Тагил с номером 169Б. МАУ «АРИС», как владельцу данной рекламной конструкции, выдано разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 208 от 13.07.2015. Наличие вышеуказанной рекламной конструкции в Схеме размещения рекламных конструкций на территории города Нижний Тагил подтверждает наличие всех необходимых согласований. В соответствии с ч. 5 ст.19 Закона о рекламе МАУ «АРИС» заключило договор от 01.08.2015 № 01/11/2015 с ООО «Креатив» на размещение и распространение наружной рекламы в точке с номером 196Б в Схеме размещения рекламных конструкций на территории города Нижний Тагил.

Рекламная конструкция по адресу: г. Нижний Тагил, пр. Ленина, напротив здания учреждения культуры № 14, Нижнетагильский театр кукол, пересечение с ул. Огаркова, направление от ул. Островского в сторону ул. Красноармейская установлена на законных основаниях, включена в Схему размещения рекламных конструкций на территории города Нижний Тагил под номером 487Б. МАУ «АРИС», как владельцу данной рекламной конструкции, выдано разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 108-16 от 20.02.2016. Наличие вышеуказанной рекламной конструкции в Схеме размещения рекламных конструкций на территории города Нижний Тагил подтверждает наличие всех необходимых согласований. В соответствии с ч. 5 ст.19 Закона о рекламе МАУ «АРИС» заключило договор от 29.02.2016 № 1/2016 с ООО «Гэллери Сервис» на размещение и распространение наружной рекламы в точке под номером 487Б в Схеме размещения рекламных конструкций на территории города Нижний Тагил.

Названные выше договоры с ООО «Креатив» и ООО «Гэллэри Сервис» относятся к договорам возмездного оказания услуг, не являются однотипными с договорами на установку и эксплуатацию рекламных конструкций и регламентируются нормами главы 39 Гражданского кодекса Российской Федерации. Предмет договора - комплекс услуг по размещению и распространению рекламы на средствах наружной рекламы. Права на муниципальные рекламные конструкции и места их размещения (государственные и муниципальные земельные участки) по указанным договорам не передаются. В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламоатель.

ООО «Креатив» и ООО «Гэллэри Сервис» размещают на рекламных конструкциях как свою рекламу, так и рекламу третьих лиц

В адрес ООО «Креатив» и ООО «Гэллэри Сервис» направлены запросы о рекламоателях, информация которых размещена на щитах в период с 06.10.2020. Как видно из ответа ООО «Креатив», рекламоателем указанной в запросе рекламы (точка под номером 196Б в Схеме размещения рекламных конструкций на территории города Нижний Тагил) является ООО «Юрист для людей» (ИНН 6623131933, ОГРН 1196658058717, адрес: 622018, Свердловская область, г. Нижний Тагил, ул. Алтайская, д.41/26, кв. 175). Распространение рекламы рекламоателя осуществлялось через агента индивидуального предпринимателя <...>, привлеченного ООО «Креатив».

Согласно ответу ООО «Гэллэри Сервис» (исх.№332 от 13.01.2021) рекламоателем материала, который был размещен на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Нижний Тагил, пр. Ленина, напротив здания учреждения культуры №14, Нижнетагильский театр кукол, пересечение с ул. Огаркова направление от ул. Островского в сторону ул. Красноармейская (номер точки в Схеме 487Б), является юридическая компания ООО «Юрист для людей», ИНН/КПП 6623131933/662301001.

На основании изложенного, усматриваются признаки нарушения п.1 ч.3 ст.5 Закона о рекламе, выразившиеся в распространении 06.10.2020 в г. Нижний Тагил на рекламных конструкциях по пр. Ленина (у административного здания № 7, направление от ул. Островского в сторону ул. Огаркова и напротив здания учреждения культуры № 14, Нижнетагильский театр кукол, пересечение с ул. Огаркова, направление от ул. Островского в сторону ул. Красноармейская) рекламы юридических услуг, содержащей фразу «У нас дешевле», которая содержит не

соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемых услуг перед находящимися в обороте услугами, которые оказываются другими хозяйствующими субъектами.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №066/05/5-60/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства: ООО «Юрист для людей» (622018, Свердловская область, г. Нижний Тагил, ул. Алтайская, д.41/26, кв. 175, ОГРН: 1196658058717, дата присвоения ОГРН: 27.08.2019, ИНН: 6623131933, КПП: 662301001).

3. Назначить дело к рассмотрению на **09 февраля 2021 г. в 16 час. 00 мин.** по адресу: г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, 3 этаж, зал заседания комиссии (каб. 314) путем проведения видеоконференцсвязи через систему TrueConf, для участия в которой в указанное время необходимо перейти по ссылке <https://fas2.tconf.rt.ru/c/5704297860>

4. ООО «Юрист для людей» на основании ст.34 Закона о рекламе представить в Свердловское УФАС России в срок **до 04 февраля 2021 г.** следующие документы и сведения:

1) копии учредительных документов;

2) копии договоров с рекламодателями рассматриваемой рекламы со всеми имеющимися приложениями, включая копии договоров с агентами;

3) сведения о лице, определившем содержание указанной рекламы;

4) копию утвержденного макета рекламы;

5) сведения о периоде распространения рекламы, указанной в Определении (с приложением подтверждающих документов);

б) письменное объяснение по факту распространения рекламы с признаками нарушения рекламного законодательства.

Явка лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей (ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Управление рекомендует представить расписку о выборе формы получения процессуальных документов путем их направления по адресу электронной почты, указанной в расписке, с подтверждением того, что такой способ получения процессуальных документов будет являться надлежащим уведомлением (расписка должна быть заполнена физическим, должностным лицом лично либо законным представителем юридического лица с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, подтверждающего полномочия).

Председатель Комиссии

<...>