



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ
по делу № 26

Резолютивная часть оглашена 21.08.2018
В полном объеме изготовлено 03.09.2018

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе:

- <...> – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии,
 - <...> – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии,
 - <...> – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти, член Комиссии,
- с участием в качестве:

- заявителя – <...> (личная явка),
- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ФГАОУ ВО «УрФУ имени первого Президента России Б.Н. Ельцина» ИНН 6660003190, место нахождения: 620002, г. Екатеринбург, ул. Мира, д. 19) – <...> (доверенность № <...> от 01.01.2018),

рассмотрев в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, далее – Правила рассмотрения дел) и Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, далее – Административный регламент), дело, по признакам нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

Дело возбуждено в отношении ФГАОУ ВО «УрФУ имени первого Президента России Б.Н. Ельцина» определением от 24.07.2018 на основании заявления <...> (вх. № 01-12736 от 25.06.2018) о распространении 21.06.2018 рекламы на стене здания по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 119 / ул. Мира, 32 следующего содержания: «УрФУ – ты лучший ВУЗ России» с признаками нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Рассмотрение дела определением от 24.07.2018 назначено на 21.08.2018 в 16 час. 00 мин.

При рассмотрении дела установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление <...> (вх. № 01-12736 от 25.06.2018) о распространении 21.06.2018 рекламы на стене здания по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 119 / ул. Мира, 32 следующего содержания: «УрФУ – ты лучший ВУЗ России».

Заявителем была обнаружена в г. Екатеринбурге на здании Института радиоэлектроники и информационных технологий-РТФ УрФУ реклама следующего содержания: «УрФУ – ты лучший ВУЗ России».

<...>, что в рекламе отсутствуют доказательства того, что УрФУ является лучшим ВУЗом России, в связи с чем, распространяются ложные сведения и потребители вводятся в заблуждение.

Заявитель считает, что рассматриваемая реклама является недостоверной и недобросовестной, нарушающей п. 1 ч. 2 ст. 5, а также п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе, и просит признать рассматриваемую рекламу ненадлежащей, запретить ее распространение, а также привлечь лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства к административной ответственности.

По мнению заявителя, нарушение п. 1 ч. 2 ст. 5 Закона о рекламе состоит в том, что словосочетание «УрФУ – ты лучший ВУЗ России» содержит некорректные сравнения УрФУ с другими ВУЗами России, чем университет выделяет «себя» и ставит «себя» на первое место, без указания какого-либо критерия.

ФГАОУ ВО «УрФУ им. Б.Н. Ельцина» в письменных пояснениях (вх. № 01-17412 от 15.08.2018) на определение о возбуждении дела (исх. № 13144 от 26.07.2018), а также в ходе рассмотрения дела сообщило следующее.

Здание, расположенное по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 119/ул. Мира, 32 является федеральной собственностью и закреплено за Университетом на праве оперативного управления.

В 2012 году был юбилей Института радиоэлектроники и информационных технологий – РтФ (ИРИТ-РтФ) – 60 лет. В связи с юбилеем, весной 2012 года <...> (начальник отдела обеспечения деятельности ИРИТ-РтФ) было инициировано обновление макетов и размещение баннеров на стене здания института по ул. Мира, 32.

Были определены 3 баннера. Баннер с надписью: «УрФУ - ты лучший вуз России!» был размещен на торцевой стороне здания и просматривался с улицы Малышева, если смотреть со стороны улицы Гагарина (баннер А). Баннер с надписью: «Все радисты с детства знают тройку самых нужных слов: РТФ, УрФУ, Попов!» был размещен на стене со стороны улицы Малышева и просматривался как при движении со стороны улицы Гагарина, так и при движении со стороны улиц Мира и Малышева (баннер В). Баннер с надписью: «Для новых открытий, фантазий, полета, РАДИОФАК – точка отсчета!» был размещен на стене здания со стороны улицы Мира и просматривался при движении по улице Мира и по улице Малышева по направлению к улице Гагарина (баннер С). Таким образом, территория распространения указанных баннеров: перекресток улиц Мира/Малышева.

Содержание указанных баннеров определил и утвердил весной 2012 года <...>. Им же были предприняты действия по изготовлению и размещению баннеров на стенах здания ИРИТ-РтФ по ул. Мира, 32.

Все три баннера, в том числе баннер с надписью: «УрФУ – ты лучший вуз России!», размещались одновременно весной 2012 года и в совокупности воспринимались <...> как мнение сотрудников, выпускников и студентов ИРИТ-РтФ относительно ВУЗа. И именно такой смысл вкладывался в эти баннеры, поскольку они

размещались к юбилею ИРИТ-РтФ и были адресованы, по сути, целевой аудитории – выпускникам ИРИТ-РтФ, которые приезжали на праздничные мероприятия. При размещении баннера прерогатива УрФУ над другими высшими учебными заведениями не подразумевалась, смысл рассматриваемой рекламы, по мнению представителя ФГАОУ ВО «УрФУ им. Б.Н. Ельцина», состоит в отношении сотрудников и студентов ИРИТ-РтФ к университету, поскольку для них он лучший ВУЗ России, как и для большинства сотрудников университета.

10.08.2018 года Университет демонтировал баннер (фотофиксация процесса демонтажа представлена в материалы дела). Таким образом, период размещения баннера: с весны 2012 года по 10.08.2018.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, заслушав участвующих в деле лиц, Комиссия приходит к следующим выводам.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

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 (п. 1 ст. 3 Закона о рекламе). Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (п. 1. ст. 3 Закона о рекламе).

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 (п. 2 ст. 3 Закона о рекламе).

Товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п. 3 ст. 3 Закона о рекламе).

Потребители рекламы – лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама (п. 8 ст. 3 Закона о рекламе).

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (п. 4 ст. 3 Закона о рекламе).

Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (п. 1. ст. 3 Закона о рекламе).

Рассматриваемая информация соответствует понятию реклама, изложенному в п. 1. ст. 3 Закона о рекламе, поскольку распространена любым способом и с использованием любых средств (в виде баннера на торцевой стороне здания по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 119/ул. Мира, 32), адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания и поддержание интереса к объекту рекламирования – Уральскому Федеральному Университету.

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 соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

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).

Материалами дела установлено, что в г. Екатеринбурге по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 119/ул. Мира, 32 в виде баннера на торцевой стороне здания в период с весны 2012 года по 10.08.2018 распространялась реклама следующего содержания: «УрФУ – ты лучший ВУЗ России». Данная реклама была демонтирована 10.08.2018, что подтверждается фотоматериалами, представленными в материалы дела.

Реклама Уральского Федерального Университета, содержащая словосочетание «лучший ВУЗ России», говорит о том, что университет является лучшим среди других высших учебных заведений России. При этом использованное утверждение «лучший» не сопровождается каким-либо критерием, по которому осуществляется сравнение. Кроме того, ФГАОУ ВО «УрФУ им. Б.Н. Ельцина» не представлены документы, которые подтверждают достоверность использования утверждения «лучший», а также не представлены какие-либо критерии, на основании которых университет является лучшим ВУЗом России.

Таким образом, отсутствие критериев сравнения в рекламе допускает возможность проведения сравнения по любому показателю, то есть, словосочетание «лучший ВУЗ России» означает, что УрФУ превосходит любое другое высшее учебное учреждение по всем оценочным критериям.

Таким образом, рассматриваемая реклама является недостоверной, противоречит требованиям п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе, поскольку в ней содержатся не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара (УрФУ) перед находящимися в обороте товарами других продавцов (ВУЗы России), так как содержит словосочетание «лучший ВУЗ России» без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение.

Поскольку рассматриваемая рекламная информация распространялась в период весны 2012 года по 10.08.2018, 10, постольку необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Ответственность за нарушение ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе несет рекламодатель (ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 Закона о рекламе).

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ФГАОУ ВО «УрФУ имени первого Президента России Б.Н. Ельцина» (ИНН 6660003190, КПП 667001001, ОГРН 1026604939855, дата присвоения ОГРН: 06.09.2002, адрес местонахождения: 620002, г. Екатеринбург, ул. Мира, д. 19).

В соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 33 Закона о рекламе Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Нарушение рекламного законодательства образует событие предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ административного правонарушения.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Учитывая установленные п. 1.2, п.п. 3.40 -3.45 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Приказом ФАС России от 23.11.2012 №711/12), ч. 1 ст. 37 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в правонарушении, так и в соответствующем постановлении (п. 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30).

При этом судам необходимо учитывать, что дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных частями 1, 11 и 12 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), и достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения. Вступление в силу решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей не является таким поводом, как это предусмотрено частью 12 статьи 28.1 КоАП РФ в отношении вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым устанавливается факт нарушения антимонопольного законодательства (п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58).

Юридические лица, согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ, подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях,

предусмотренных статьями Особенной части КоАП РФ, а ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность юридических лиц.

Защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители (ч. 1 ст. 25.4 КоАП РФ).

Законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение (ч. 1 ст. 25.4 КоАП РФ).

В соответствии с частью 3 статьи 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено (ст. 2.4 КоАП РФ), допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц (п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5).

Под должностным лицом понимается лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции.

Под организационно - распорядительными функциями понимаются полномочия, которые связаны с руководством трудовым коллективом или находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п. К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия.

Под административно-хозяйственными функциями понимаются полномочия по управлению и распоряжению имуществом и (или) денежными средствами, находящимися на балансе и (или) банковских счетах организаций, учреждений, воинских частей и подразделений, а также по совершению иных действий (п. 4 и п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 №19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»).

Согласно ч. 1 ст. 25.15 КоАП РФ, лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

Согласно ч. 3 ст. 25.15 КоАП РФ, место нахождения юридического лица, его филиала или представительства определяется на основании выписки из единого государственного реестра юридических лиц. Если юридическое лицо, участвующее в производстве по делу об административном правонарушении, ведет дело через представителя, извещение также направляется по месту нахождения (месту жительства) представителя.

КоАП РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно. Следовательно, извещение может быть осуществлено каким-либо иным способом (например, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи). Также надлежит иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (п. 24.1 Постановление Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10).

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 25.5 КоАП РФ, для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 - 36 Закона о рекламе, в соответствии с п. 37 - 43 Правил рассмотрения дел, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную в период с весны 2012 года по 10.08.2018, следующего содержания: «*УрФУ – ты лучший ВУЗ России*!», размещенную на торцевой стороне здания по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 119/ул. Мира, 32, ненадлежащей, как нарушающей требование п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе, поскольку в ней содержатся не соответствующие действительности сведения о преимуществе рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

2. Предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

3. Законному представителю **ФГАОУ ВО «УрФУ имени первого Президента России Б.Н. Ельцина»** надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **04 октября 2018 г. в 15 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение и **в течение трех дней** с момента получения настоящего Решения предоставить в Свердловское УФАС России следующие документы и сведения:

- письменные объяснения по административному правонарушению, предусмотренному ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ;

- иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела об административном правонарушении.

4. **Ректору ФГАОУ ВО «УрФУ имени первого Президента России Б.Н. Ельцина»** надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **04 октября 2018 г. в 15 час. 30 мин.** для составления

протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ **либо обеспечить ознакомление с данным решением и явку должностного лица**, ответственного за соответствие рассматриваемой в настоящем деле рекламы законодательству РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение и в течение трех дней с момента получения настоящего Решения предоставить в Свердловское УФАС России следующие документы и сведения (их надлежаще заверенные копии) в отношении ответственного должностного лица:

- письменные объяснения по административному правонарушению, предусмотренному ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ;
- копию паспорта (разворот первой страницы и страницы с пропиской);
- документы, подтверждающие служебное положение (копии приказа о назначении/переводе на должность с отметкой об ознакомлении (на момент размещения рассматриваемой рекламы), должностной инструкции);
- иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения дела об административном правонарушении.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени лица, в отношении которого составляется протокол).

В соответствии с ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие.

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).

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>