



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**РЕШЕНИЕ
по делу № 066/05/5-2754/2022**

27 сентября 2022 г.

г. Екатеринбург

Резолютивная часть оглашена 14 сентября 2022 г.

В полном объеме изготовлено 27 сентября 2022 г.

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,

при участии в качестве:

заявителя - физическое лицо, извещено, не явилось, подключение к видеоконференцсвязи не произведено;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства - Индивидуальный предприниматель <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, адрес: <...>),

рассматривая в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, далее – Правила рассмотрения дел), дело, возбужденное по признакам нарушения п.4 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

Дело возбуждено определением от 18.08.2022 на основании сведений, содержащихся в заявлении физического лица (вх. №3011/22 от 19.07.2022).

Определением от 23.08.2022 была исправлена опечатка в имени и отчестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

При рассмотрении дела установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление физического лица (вх. №3011/22 от 19.07.2022) с жалобой на размещение на рекламном плакате недостоверной рекламы.

Заявитель в своем обращении указал следующее:

06.07.2022 в вагонах Екатеринбургского метро содержалась реклама компании «Лесная галактика» следующего содержания:



(фото №1)

Дополнительно заявителем направлено (вх. 4710-ЭП/22 от 09.08.2022 и № 5057-ЭП/22 от 12.08.2022) содержание переписки с компанией «Лесная галактика» из мессенджера «Whatsapp» (тел. <...>, номер указан как контактный для связи с системе «2ГИС»).

Из содержания переписки следует, что заявителю было отказано в предоставлении услуги на условиях, указанных на рекламном банере (фото №1). Содержание переписки представлено на фото №2-5.



Фото №2

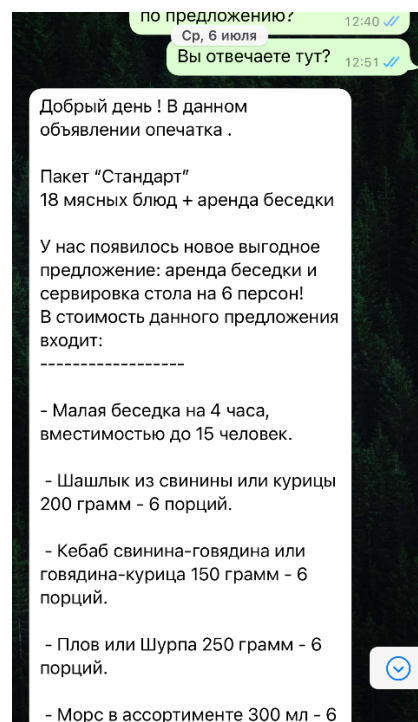


Фото №3

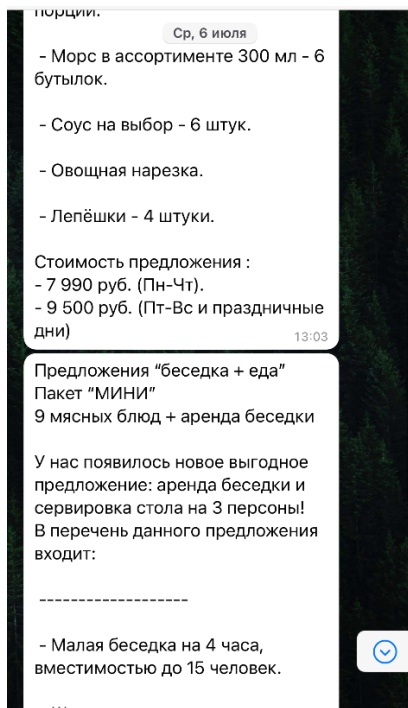


Фото №4

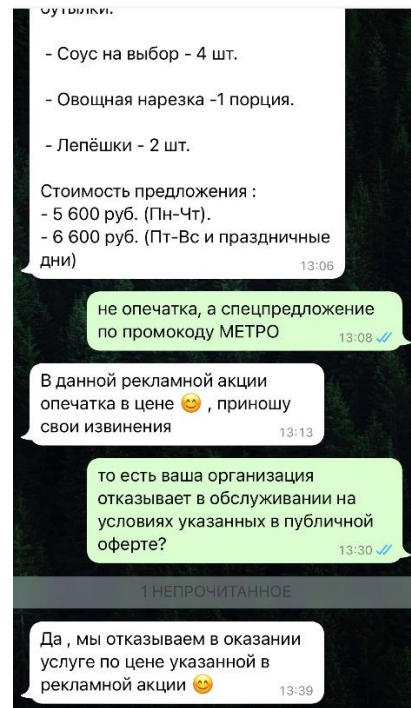


Фото №5

Заявитель полагает, что содержание рекламы, расположенной на рекламном банере на фото №1 является ложной рекламой, вводящей потребителей в заблуждение, применительно к стоимости услуги под заголовком «4 часа + 18 мясных блюд все включено, специальное предложение по коду МЕТРО», так как на рекламном банере указана стоимость за данную услугу в размере 5 600 рублей (пн-чт) и 6 600 рублей (пт-вс), тогда как в переписке из мессенджера «Whatsapp» указана стоимость данной услуги за 7 990 рублей (пн-чт) и 9 500 рублей (пт-вс и праздничные дни).

Также заявителем было указано лицо, осуществляющее деятельность под обозначением «Лесная галактика» - Индивидуальный предприниматель <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>). Аналогичная информация содержится и в разделе «контакты» официального сайта компании «Лесная галактика» (<...>).

ИП <...> в своих письменных пояснениях (вх. №7271 от 08.09.2022) указал следующее.

ИП <...> заключил договор с ООО «Рекламное агентство «Такса» на размещение рекламных листовок в вагонах метро, по условиям которого рекламные листовки размещались в период с 01.07.2022 по 31.07.2022 года.

В период разработки рекламной кампании были подготовлены несколько вариантов рекламных объявлений с различными условиями. При передаче макета рекламного объявления исполнителю - ООО «Рекламное агентство «Такса», произошла досадная ошибка и в печать отправлен макет, который не должен быть опубликован и был просто одним из рабочих вариантов. Ошибку в тексте рекламного объявления ИП <...> заметил вечером 05 июля и уже 06 июля обратился к исполнителю - ООО «Рекламное агентство «Такса» для замены объявления. Все ошибочные рекламные объявления были заменены исполнителем 06 июля 2022 года, что подтверждается актом № 506 от 06.07.2022г. и фотоотчетами. То есть со стороны ИП <...> были оперативно приняты меры для устранения ошибки и ограничения периода размещения некорректного объявления.

Таким образом, ошибочное рекламное объявление находилось в публичном пространстве всего 5 дней (с 01 по 06 июля 2022 года.) Вероятнее всего, заявитель жалобы увидел данное рекламное объявление перед самой его заменой исполнителем на надлежащее.

В тексте ошибочного рекламного объявления предлагались услуги аренды беседок на 4 часа и получение 18 мясных блюд за 5600 рублей. Поскольку данный текст не должен был быть размещен в объявлении, то администратор парка отдыха обладала иной информацией о рекламной акции и сообщила об этом потребителю в переписке и предложила пакеты услуг по актуальным и корректным ценам.

ИП <...> как собственник парка отдыха «Лесная галактика» не имел умысла размещать ложную рекламу, вводя в заблуждение потребителей и нарушая законодательство. Наоборот, он заинтересован в достоверной рекламе, так как дорожит своей репутацией. В ситуации с заявителем жалобы произошло недоразумение. Администратор, отвечавший заявителю в переписке, работает недавно и не смогла правильно оценить ситуацию. Со всеми администраторами была проведена беседа, им разъяснены положения Закона о рекламе и порядок предоставления услуг и ответов на обращения потребителей. Подобные ситуации в будущем не повторятся.

ИП <...> очень сожалеет, что заявитель жалобы получил отказ в предоставлении услуги. Он готов оказать услугу потребителю на условиях, указанных в первоначальном рекламном объявлении.

Учитывая, что некорректное рекламное объявление было размещено в вагонах метро всего 5 дней, просит признать нарушение малозначительным и не привлекать его к административной ответственности.

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.

В Федеральном законе от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее – Закон об информации) под информацией понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (п. 1 ст. 2), а под распространением информации – действия, направленные на получение информации неопределенным кругом лиц или передачу информации неопределенному кругу лиц (п. 9 ст. 2). Информация может являться объектом публичных, гражданских и иных правовых отношений (ч. 1 ст. 5). Законодательством Российской Федерации могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя (ч. 4 ст. 5).

Законодательством Российской Федерации, согласно ч. 4 ст. 5 Закона об информации, могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя.

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).

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 Закона 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).

В Письме ФАС России от 16.03.2012 №ИА/7867 «О рекламе на дорожных знаках» разъяснено, что к информации, направленной на формирование и поддержание интереса к определенному лицу и его продвижение на рынке, по мнению ФАС России, 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.

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

Согласно ч.1 ст.5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с п.4 ч.3 ст.5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Комиссией Свердловского УФАС России сделан вывод о том, что на рекламном баннере содержится не соответствующая действительности стоимость услуг, оказываемых ИП <...> под обозначением «Лесная галактика», что не отрицается ИП <...>.

Ответственность за нарушение требований, установленных п.4 ч.3 ст.5 Закона о рекламе, несет рекламоделец (ч.6 ст.38 Закона о рекламе).

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

Рекламоделем рекламы с содержанием «Аренда скандинавских беседок в современном семейном парке Лесная Галактика <...> 4 часа +18 мясных блюд специальное предложение по коду МЕТРО <...> ПТ – ЧТ: 5 600 Р ПТ – ВС: 6 600 Р», распространяемой на баннерах вагонах екатеринбургского в период с 01.07.2022 по 06.07.2022, является Индивидуальный предприниматель <...>. Доказательств того, что реклама была распространена иным лицом, в материалы настоящего дела не представлено.

Резолютивная часть согласно пп. «г» п. 42 Правил № 1922 решения должна содержать сведения о выдаче предписания (предписаний) с указанием лица (лиц), которому оно выдается.

Поскольку рассматриваемая рекламная информация в настоящее время не распространяется, постольку необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Учитывая установленные ч.1 ст.37 Закона 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 соответствующем постановлении.

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 Закона о рекламе, антимонопольный орган вправе принимать меры ответственности в соответствии с законодательством в российской федерации об административных правонарушениях.

Нарушение законодательства о рекламе образует событие, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ административного правонарушения.

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.

Согласно ч.1 ст.2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо (ч.ч.1, 2 ст.25.5 КоАП РФ).

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.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1, ч. 4 ст. ст. 25.5 и п. 3 ч. 4 ст. 28.1 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, отводы, пользоваться юридической помощью защитника. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении, которое считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.33 - 36 Закона о рекламе, в соответствии с п. 42 – 48 Правил № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу с содержанием «Аренда скандинавских беседок в современном семейном парке Лесная Галактика <...> 4 часа +18 мясных блюд специальное предложение по коду МЕТРО <...> ПТ – ЧТ: 5 600 Р ПТ – ВС: 6 600 Р», распространяемую на банерах вагонах екатеринбургского метро в период с 01.07.2022 по 06.07.2022, нарушающей требования п.4 ч.3 ст.5 Закона о рекламе, поскольку данная реклама содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости товара, тарифах и других условиях приобретения товара.

2. Предписание о прекращении распространения ненадлежащей рекламы не выдавать

3. Индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, адрес: <...>) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **10 ноября 2022 г. в 15 час. 00 мин.** для составления в отношении индивидуального предпринимателя протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и **в срок до 28 октября 2022 г.** представить в Свердловское УФАС России следующие документы и сведения:

- письменные объяснения (ст. 26.3 КоАП РФ) по административному правонарушению, предусмотренному ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ;

- 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.

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

Председатель комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>