

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ О НАРУШЕНИИ

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПО РЕКЛАМЕ №008/05/5-48/2022

«04» апреля 2022 г. г. Элиста

Комиссия Калмыцкого УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - Н. – Заместитель руководителя Калмыцкого УФАС России;

Я. – специалист 1 разряда Калмыцкого УФАС России;

Л. – специалист 1 разряда Калмыцкого УФАС России;

рассмотрев дело **№008/05/5-48/2022**, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения рекламы, не соответствующей требованиям пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии:

представителя Адвокатской палаты Республики Калмыкия – А. (доверенность от 04.04.2022 г.)

в отсутствие, надлежаще уведомленного лица, ЮА ООО «Центурион», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе;

УСТАНОВИЛА:

В Калмыцкое УФАС России поступило обращение Адвокатской палаты РК от 11.02.2022г. №08/330, о нарушении Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», компанией ЮА ООО «Центурион».

Как следует из содержания обращения, по адресу г.Элиста, ул. Клыкова, размещен штендер следующего характера: «Юридические услуги, Адвокат. г.Элиста, ул. В.И. Ленина, Элиста».

В качестве обоснования своего заявления Адвокатская палата РК указывает, что на территории города Элиста, деятельность в области права осуществляет ООО Юридическое агентство «Центурион». При этом, для привлечения потребителей ООО Юридическое агентство «Центурион» разместило рекламный штендер, из которого следует, что адвокат (юрист) окажет свои услуги.

Калмыцким УФАС России по результатам рассмотрения указанного обращения возбуждено дело №008/05/5-48/2022 в отношении ООО Юридическое агентство «Центурион» по признакам нарушения п. 20 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 18.03.2022г.

На рассмотрении дела 18.03.2022г. генеральный директор ООО ЮА «Центурион» представил устные возражения, заявив, что рассматриваемая реклама не имеет отношения к ООО ЮА Центурион, и рекламу общество не размещало.

Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела №008/05/5-48/2022 на 04.04.2022 г. в связи с необходимостью сбора дополнительных документов.

04.04.2022г. в ходе рассмотрения дела №008/05/5-48/2022 представитель ООО ЮА «Центурион» отсутствовал. Обществом было представлено письменное возражение. В котором указано, что рекламный стендер не принадлежит ООО ЮА «Центурион», а спорные термины, указанные на стендере, не принадлежат данному Обществу как исполнителю, продавцу юридических услуг, услуг адвоката, а принадлежат обезличенному субъекту хозяйственной деятельности, поскольку не указаны его наименование, обозначения, торговая марка, контактные телефоны, сайты и другие сведения его индивидуализации.

Также приводится в корне неверное толкование положений п. 1 ст.3 Федерального закона № 38-ФЗ «О рекламе», определяющее что реклама — это информация, распространенная любым способом, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к Объекту рекламирования.

Согласно п. 2 данной нормы закона, объектом рекламирования является Товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль и т.д.), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Однако из содержания спорного стендера, не усматривается никаких сведений рекламного характера, в частности, какой именно товар на нем рекламируется, кто является его изготовителем или продавцом (наименование предприятия, организации, компании, ее фирменный знак, марка, номера телефонов, сайтов и т.д.).

Более того, исходя из пункта 3 данной нормы закона, определяющего что товар это продукт деятельности, термин «Адвокат» по своему смыслу не может являться таковым продуктом деятельности, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот, а просто указывает на физическое лицо, имеющее статус адвоката.

Кроме этого, нельзя игнорировать положения ст.5 «Закона об адвокатуре» запрещающее использование терминов «адвокатская деятельность», «адвокатура», «Адвокат», адвокатская палата», «адвокатское образование», только в наименованиях организаций и общественных объединений, которые в наименовании нашего Общества не используются.

При этом, использование терминов «юридическая консультация» или словосочетания, включающие в себя эти термины, допускается не только адвокатами, но и зарегистрированными в законном порядке юридическими организациями. Иное, означало бы ограничение конкуренции других субъектов и полное доминирование адвокатского образования на рынке предоставления

юридических услуг, то есть, их бесконтрольную и единоличную монопольную деятельность.

С указанным нарушением общество не согласно, просит прекратить производство.

Представитель Адвокатской палаты Республики Калмыкия устно поддержал доводы, изложенные в заявлении.

Проанализировав имеющиеся документы и сведения, действующую нормативную правовую базу, установлено следующее.

В соответствии со статьей 1 ФЗ "О рекламе" его целями 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, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В пункте 1 статьи 3 ФЗ "О рекламе" закреплены основные понятия. Так, под рекламой 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. Объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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.

Согласно разъяснениям ФАС России от 05 апреля 2007 года N АЦ/4624 под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08 октября 2012 года N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ "О рекламе" 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым ФЗ "О рекламе".

Рассматриваемая информация: «Юридические услуги, Адвокат. г.Элиста, ул. Ленина, дом ..., ... этаж, офис ...», расположенная адресу г.Элиста, ул. Клыкова, подпадает под определение, данное в статье 3 ФЗ "О рекламе" и является рекламой, поскольку предназначена неопределенному кругу лиц в целях привлечения внимания к юридическим услугам, оказываемым Обществом,

формирования и поддержания интереса к ним и их продвижения на рынке аналогичных услуг, распространяется посредством переносного штендера на улице. Данная реклама содержит не соответствующие действительности сведения о статусе исполнителя данных услуг, поскольку в ООО ЮА «Центурион» не осуществляют деятельность адвокаты.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу о том, что рассматриваемая конструкция является объектом наружной рекламы, а размещенная на ней информация является рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ "О рекламе" реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В силу статьи 5 ФЗ "О рекламе" реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. При этом недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством (пункт 4 части 2 статьи 5 ФЗ "О рекламе").

По смыслу приведенной нормы в самой рекламе должна содержаться достоверная информация, способная вызвать у ее потребителя правильное (неискаженное) представление об объекте рекламирования. ФЗ "О рекламе" обязывает формировать у ее потребителя соответствующее действительности представление о продукции (товаре, услуге).

В свою очередь понятие "недобросовестной конкуренции" определено в пункте 9 статьи 4 ФЗ "О защите конкуренции" и представляет собой любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в Париже 20 марта 1883, ратифицированной СССР 19.09.1968, правопреемником которого является Российская Федерация, установлено, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к

применению или количества товаров.

Для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения необходимо, чтобы действия хозяйствующего субъекта противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; эти действия были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, причинили или могли бы причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации хозяйствующему субъекту-конкуренту.

ООО Юридическое агентство «Центурион» зарегистрировано в качестве юридического лица 03.02.2016, основным видом деятельности которого является деятельность в области права. На настоящий момент на рынке оказания услуг в области права в городе Элиста и в Республике Калмыкия осуществляют свою деятельность Адвокатская палата Республики Калмыкия, Учреждение «Юридическая консультация Целинного района РК», 1 коллегия адвокатов, адвокатский кабинет Г., юридические лица (ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "Э", ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "Ю. "Р."), а также другие адвокаты, адвокатские образования и хозяйствующие субъекты. Указанное свидетельствует о том, что рынок оказания правовых услуг является конкурентным.

ООО Юридическое агентство «Центурион» не является организацией, созданной в соответствии с Федеральным законом от 31 мая 2002 года N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" (далее - ФЗ "Об адвокатуре"). Согласно устным пояснениям представителя ООО Юридическое агентство «Центурион», Общество может оказывать посреднические услуги по поиску адвоката клиенту.

В силу требований статьи 5 ФЗ "Об адвокатуре" использование в наименованиях организаций и общественных объединений терминов "адвокатская деятельность", "адвокатура", "адвокат", "адвокатская палата", "адвокатское образование", "юридическая консультация" или словосочетаний, включающих в себя эти термины, допускается только адвокатами и созданными в порядке, установленном цитируемым Федеральным законом, организациями. Частью 1 статьи 20 ФЗ "Об адвокатуре" установлено, что формами адвокатских образований являются: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация.

Согласно части 1 статьи 2 ФЗ "Об адвокатуре" адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности. Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой в качестве руководителя адвокатского образования, а также с работой на выборных должностях в адвокатской палате субъекта Российской Федерации, Федеральной палате адвокатов Российской Федерации, общероссийских и международных общественных объединениях адвокатов.

Таким образом, в силу императивных требований действующего законодательства адвокаты не могут являться работниками ООО ЮА «Центурион»,

а непосредственно ООО ЮА «Центурион» не может оказывать адвокатские услуги населению.

Используя при осуществлении своей предпринимательской деятельности рекламу, указывающую на возможность получить адвокатские услуги, ООО ЮА «Центурион» сообщает неограниченному кругу лиц о наличии специального статуса адвоката, которого на самом деле у него нет. Данные сведения вводят в заблуждение потенциальных потребителей услуг такой коммерческой организации в отношении содержания, качества предоставляемых услуг и принадлежности данной организации к адвокатской.

В силу части 1 статьи 2 ФЗ "Об адвокатуре" адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Таким образом, уже из легальной дефиниции понятия "адвокат" следует, что адвокат должен быть равно как независимым, так и профессионалом в своем ремесле.

Рядовой потребитель не обладает специальными познаниями (потребителю неизвестно о закрытом перечне форм адвокатских образований), и в его восприятии адвокат (или лицо, которое заявляет о своей причастности к адвокатуре) априори является профессионалом высокого класса, его услуги более востребованы, чем услуги прочих юристов. Данный факт является общеизвестным. Как правило, потребитель придает большое значение информации о наличии у контрагента опыта в осуществлении определенной деятельности и об уровне квалификации. Для достижения названных преимуществ ООО Юридическое агентство «Центурион» сообщает потребителям недостоверную информацию о своей причастности к адвокатскому сообществу. Используемая в рекламе формулировка "Адвокат" дает основание полагать, что такой продавец услуг обладает статусом адвоката. Изложенные выше факты свидетельствуют о направленности действий ООО Юридического агентства «Центурион» на увеличение спроса на свои услуги.

В связи с чем, сообщаемые в рассматриваемой рекламе сведения о лице, оказывающем услуги, как об адвокате, являются недостоверными, вводящими потребителей рекламы в заблуждение относительно действительного статуса такого лица.

Комиссия антимонопольного органа, проанализировав материалы дела, приходит к выводу, что реклама, распространена с нарушением требований пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе".

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ "О рекламе" ответственность за нарушение требований вышеобозначенных норм ФЗ "О рекламе" несет рекламодатель.

Рекламодателем в силу пункта 5 статьи 3 ФЗ "О рекламе" признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. На данном рекламном щтендере не указано наименование юридического лица, однако, там указан адрес г.Элиста, ул.Ленина, дом 249, 2 этаж, офис 210, который принадлежит, согласно выписки из Единого государственного реестра юридических лиц ООО ЮА «Центурион». Исходя из указанного, именно ООО Юридическое агентство «Центурион» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

В соответствии со статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе, в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы.

Предписание антимонопольного органа, исходя из положений Закона о рекламе, является способом защиты общественных отношений, а также законных прав потребителей и иных заинтересованных лиц, направлено на устранение выявленных при рассмотрении дела нарушений и не является мерой ответственности стороны.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО Юридическое агентство «Центурион» по адресу г.Элиста, ул. Клыкова, следующего характера: «Юридические услуги, Адвокат. г.Элиста, ул. В.И. Ленина, Элиста» недостоверной.
2. Признать ООО Юридическое агентство «Центурион» нарушившим пункт 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
3. Выдать обязательное предписание об устранении допущенных нарушений.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Калмыцкому УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Решение изготовлено в полном объеме 06 апреля 2022 года.

Председатель Комиссии _____ Н.

(подпись)

Члены Комиссии _____ Я. (подпись)

_____ Л.

(подпись)