

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

20 ноября 2009 года

№ Р - 15/2009

Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 04 декабря 2009 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании комиссии Калининградского УФАС России 20 ноября 2009 года.

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

Председатель комиссии:	Боброва О.А.	И.о. руководителя Калининградского УФАС России
Члены комиссии:	Кучушев К.А.	заместитель начальника отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России
	Черных Т.В.	ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Навира плюс» извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № Р-15/2009, возбужденное по признакам нарушения п. 2, 4 ч. 4 ст. 5 Федерального закона "О рекламе" в отношении ООО «Навира плюс»

УСТАНОВИЛА:

В связи с устным обращением граждан, в целях выявления и пресечения нарушений Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» Калининградским УФАС России 08 апреля 2009 года проведена проверка наружной рекламы на улицах города Калининграда, в ходе контрольного мероприятия установлено:

по ул. ХХХ размещена реклама радио «MAXIMUM», с изображением мужчины со следами побоев на лице.

22 июня 2009 года Калининградское УФАС России вынесло данную рекламу на рассмотрение Экспертного Совета по рекламе, для вывода о соответствии ее требованиям Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

В результате рассмотрения Экспертным советом 22 июня 2009 года были сделаны следующие выводы:

«Реклама радио «MAXIMUM», содержащая надпись «Радио без сантиментов. Ты послушай, а потом говори» с изображением мужского лица со следами побоев, является не эстетичной, может восприниматься аудиторией неоднозначно. Усматривается формирование негативного отношения к лицам, не пользующимся рекламируемым товаром.

Признать наличие в рекламе побуждения к насилию, агрессии в отношении лица, не прослушивающего радио «MAXIMUM». Также, Калининградскому УФАС России рекомендовано возбудить дела по факту распространения данной рекламы.

В соответствии п. 2, 4 ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама не

должна призывать к насилию и жестокости, а также формировать негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждать таких лиц.

В соответствии с п. 3.1 Договора № М8-291 от 01 января 2009 года ООО «Максимум Радио» (далее — Лицензиар) предоставляет ООО «Навира плюс» (далее — Лицензиат) неисключительное право на использование Сообщения Радиопередачи на Территории(1) в пределах которой Лицензиат вправе использовать Сообщение Радиопередачи в порядке и на условиях, предусмотренных Договором) в течении срока на частоте 106.4 FMГц, в установленных Договором пределах, и передает Лицензиату Сообщение Радиопередачи в указанных целях, а Лицензиат обязуется осуществлять использование Сообщения Радиопередачи в эфире путем ретрансляции на Территории на указанной частоте и уплатить Лицензиару за это вознаграждение в размере, в порядке и в срок, которые установлены настоящим Договором (л.д. - 42).

Согласно 4.2.13. Договора Лицензиат обязан предварительно письменно согласовывать с Лицензиаром каждый случай возможного использования Логотипа, Товарного Знака Лицензиара, вне зависимости от целей, способов, видов, форм и оснований их использования, в том числе в случаях: рекламы своего вещания, анонсов передач и Сообщения Радиопередачи в СМИ, мероприятий, проводимых Лицензиаром, размещения на средствах наружной рекламы, включая любые вывески, щиты, поверхности и т.д., а также в иных общественных местах, в печатных средствах массовой информации и иных СМИ, в видеороликах, в случаях использования при производстве сувенирной продукции (письменных, офисных, автомобильных и иных принадлежностей, аксессуаров, ежедневников и календарей, иной полиграфической (печатной) продукции), одежды.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют об обязанности ООО «Навира плюс» по осуществлению продвижения радио «МАКСИМУМ» на рынке города Калининграда..

Определением от 27.08.2009 г. в отношении ООО «Навира плюс» было возбуждено дело № Р-15/2009 по признакам нарушения п. 2, 4 ч. ст. 5 Закона о рекламе.

Определением от 18.09.2009 г. рассмотрение дела отложено, в связи с необходимостью получения Калининградским УФАС России дополнительных доказательств по делу.

Определением от 06.09.2009 г. рассмотрение дела отложено, в связи с необходимостью получения Калининградским УФАС России дополнительных доказательств по делу.

*Существо дела, изложенное в письменных объяснениях ООО «Навира плюс»:*

ООО «Навира» осуществляет ретрансляцию радиопрограммы «Максимум Радио» как это предусмотрено Лицензией на осуществление радиовещания Серия РВ № 9733 от 20.01.2006 года и Лицензионным договором № м8-291 от 01.01.2008, заключенным с ООО «Максимум Радио». Так, согласно условиям вышеуказанного Договора предусмотрено, что ООО «Навира плюс» вправе самостоятельно размещать рекламные материалы, макеты которых изготовлены и утверждены ООО «Максимум Радио», что имело место в данном случае - макет для баннера был представлен ООО «Максимум Радио». При создании макетов и других рекламных изображений, экспертиза на предмет соответствия рекламных материалов требованиям Закона о рекламе осуществляется непосредственно уполномоченными лицами ООО «Максимум Радио».

Изображение на баннере (плакате), размещенном по адресу Калининград, ул. ХХХ, было представлено для печати ООО «Максимум Радио» в рамках рекламной компании «Максимум Радио» сезона 2008-2009 г.г.

По мнению ответчика, изображение на вышеуказанном баннере (плакате) не нарушает требований и положений Закона о рекламе.

Договор на размещение вышеуказанного баннера был заключен ООО «Эдвин Групп» (рекламное агентство на эксклюзивной основе продающее рекламные возможности на «Максимум Радио» в Калининграде) с рекламораспространителем ООО «Формат».

Однако, во избежание административных и, впоследствии, судебных разбирательств по данному вопросу, в настоящий момент сам баннер демонтирован, о чем представлено соответствующие доказательства.

*Существо дела, изложенное в письменных объяснениях ООО «Максимум Радио»:*

Письмом от 23.11.2009 вх. № 6574 ООО «Максимум Радио» сообщило, что макет «Максимум Радио — Радио без сентиментов», был разработан сотрудниками ООО «Максимум Радио», однако макет не содержал фразы «Ты послушай, а потом говори».

В ООО «Максимум Радио» не предусмотрен порядок письменного утверждения макетов, в связи с чем не представляется возможным предоставить надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающие изготовление и подтверждения указанного макета.

*Обстоятельства, установленные антимонопольным органом на заседании Комиссии:*

В связи с устным обращением граждан, в целях выявления и пресечения нарушений Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» Калининградским УФАС России 08 апреля 2009 года проведена проверка наружной рекламы на улицах города Калининграда, в ходе контрольного мероприятия установлено:

по ул. ХХХ размещена реклама радио «MAXIMUM», с изображением мужчины со следами побоев на лице.

22 июня 2009 года Калининградское УФАС России вынесло данную рекламу на рассмотрение Экспертного Совета по рекламе, для вывода о соответствии ее требованиям Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

В результате рассмотрения Экспертным советом были сделаны следующие выводы:

«Реклама радио «MAXIMUM», содержащая надпись «Радио без сантиментов. Ты послушай, а потом говори» с изображением мужского лица со следами побоев, является не эстетичной, может восприниматься аудиторией неоднозначно. Усматривается формирование негативного отношения к лицам, не пользующимся рекламируемым товаром.

Признать наличие в рекламе побуждения к насилию, агрессии в отношении лица, не прослушивающего радио «MAXIMUM». Также, Калининградскому УФАС России рекомендовано возбудить дела по факту распространения данной рекламы.

В соответствии п. 2, 4 ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама не должна призывать к насилию и жестокости, а также формировать негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждать таких лиц.

В соответствии с п. 3.1 Договора № М8-291 от 01 января 2009 года ООО «Максимум Радио» (далее — Лицензиар) предоставляет ООО «Навира плюс» (далее — Лицензиат) неисключительное право на использование Сообщения Радиопередачи на Территории в пределах которой Лицензиат вправе использовать Сообщение Радиопередачи в порядке и на условиях, предусмотренных Договором) в течении срока на частоте 106.4 FMГц, в установленных Договором пределах, и передает Лицензиату Сообщение Радиопередачи в указанных целях, а Лицензиат обязуется осуществлять использование Сообщения Радиопередачи в эфире путем ретрансляции на Территории на указанной частоте и уплатить Лицензиару за это вознаграждение в размере, в порядке и в срок, которые установлены настоящим Договором (л.д. - 42).

Согласно 4.2.13. Договора Лицензиат обязан предварительно письменно согласовывать с Лицензиаром каждый случай возможного использования Логотипа, Товарного Знака Лицензиара, вне зависимости от целей, способов, видов, форм и оснований их использования, в том числе в случаях: рекламы своего вещания, анонсов передач и Сообщения Радиопередачи в СМИ, мероприятий, проводимых Лицензиаром, размещения на средствах наружной рекламы, включая любые вывески, щиты, поверхности и т.д., а также в иных общественных местах, в печатных средствах массовой информации и иных СМИ, в видеороликах, в случаях использования при производстве сувенирной продукции (письменных, офисных, автомобильных и иных принадлежностей, аксессуаров, ежедневников и календарей, иной полиграфической (печатной) продукции), одежды.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют об обязанности ООО «Навира плюс» по осуществлению продвижения радио «МАКСИМУМ» на рынке города Калининграда.

Пунктом 1 дополнительного соглашения к договору № М8-291 от 01.01.2009 г. срок осуществления работ по договору установлен по 31 декабря 2009 года (л.д. - 59).

В соответствии с п. 4.2.14 в течении всего срока действия Договора Лицензиат обязуется соблюдать все требования действующего законодательства, включая законодательство, регламентирующее вопросы радиовещания, связи, авторское право и смежные права, деятельность средств массовой информации, рекламную деятельность, и в случае нарушений самостоятельно, за свой счет нести всю полную ответственность.

Согласно п. 5.1.8 Договора Лицензиат обязуется не размещать и не распространять в любой форме, любым способом, в любом объеме и в виде информации по вопросам который побуждают или могут побудить граждан к насилию, агрессии, возбуждать панику, а также побуждать к опасным действиям способным нанести вред здоровью физических лиц или угрожающих их безопасности.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» 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.

Размещение данной рекламы нарушает законодательство о рекламе в части требований ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 2, 4 ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе, рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Учитывая изложенные выше обстоятельства, рекламодателем рекламы радио «МАКСИМУМ» распространяемой на территории г. Калининграда является ООО «Навира плюс», что подтверждается материалами дела, а факт распространения вышеуказанной рекламы ответчиком не отрицается.

В нарушение Договора, прямо указывающего на необходимость соблюдения требований, предъявляемых законодательством РФ и договором к рекламе, ООО «Навира плюс» не предпринято необходимых действий для предотвращения нарушения действующего законодательства о рекламе.

Таким образом, приняв макет разработанный сотрудниками ООО «МАКСИМУМ Радио» для распространения на территории города Калининграда и внося в него изменения в виде фразы «Ты послушай, а потом говори» осуществив распространение в городе Калининграде на ул. XXX вышеуказанной рекламы, ООО «Навира плюс» допустило нарушение п. 2, 4 ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 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 радио «MAXIMUM», с изображением мужчины со следами побоев на лице распространяемую ООО «Навира плюс» по ул. XXX ненадлежащей, поскольку она нарушает требования п. 2, 4 ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» .
2. Признать рекламодача ООО «Навира плюс» нарушившим требования п. 2, 4 ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы с изображением мужчины со следами побоев, побуждающая к насилию, агрессии к лица не прослушивающим рекламируемое радио.
3. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.
4. Передать материалы дела должностному лицу Калининградского УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц, виновных в нарушении законодательства о рекламе к ответственности, предусмотренной статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст. 37 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», решение, предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. В течении трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания.

И.о. руководителя  
Калининградского УФАС России О.А. Боброва

заместитель начальника отдела  
контроля органов власти,  
размещения заказов и рекламы  
Калининградского УФАС России К.А. Кучушев

ведущий специалист-эксперт  
отдела контроля органов власти,

размещения заказов и рекламы  
Калининградского УФАС России Т.В. Черных