Резолютивная часть решения объявлена 28 апреля 2009 года.

Полный текст решения изготовлен 12 мая 2009 года.

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Зубарев В.В.;

член Комиссии – начальник отдела финансовых рынков и рекламы Куканова О.А.;

член Комиссии – специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы Жарикова Е.Б.;

член Комиссии – специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы Мингазов Р.Ш.,

рассмотрев дело № 03-25/5 по признакам нарушения пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при размещении на телеканале «Россия», 11 февраля 2009 года с 19 часов 06 минут 21 секунды по 19 часов 06 минут 35 секунд рекламного ролика об элитном коттеджном поселке «Новый город» с звуковым сопровождением следующего содержания: «Новый город – первый в Марий Эл элитный коттеджный посёлок. Жить в Новом городе престижно, комфортно и безопасно. Элитный коттеджный посёлок Новый город. Здесь все свои. Телефон »,

в присутствии представителей:

- рекламодателя:

Генеральный директор ООО «Новый город»

Ф.,

Представитель ООО «Новый город»

по доверенности № 07 от 13.03.2009 года

Ч.,

- рекламопроизводителя:

Директор ООО «Креатив Альянс»

К.,

- рекламораспространителя:

ООО «Рекламная Группа «МариМедиа»

по доверенности б/н от 02.02.2009 года

В.

- посредника:

ИП Ф.,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с письмом Министерства государственного имущества Республики Марий Эл с просьбой провести проверку рекламной информации о строительстве коттеджного посёлка «Новый город» на предмет соблюдения законодательства о рекламе, специалистами Марийского УФАС России был проведен мониторинг рекламы на телевидении, по результатам которого на телеканале «Россия», 11 февраля 2009 года с 19 часов 06 минут 21 секунды по 19 часов 06 минут 35 секунд, был обнаружен рекламный ролик, с звуковым сопровождением следующего содержания: «Новый город – первый в Марий Эл элитный коттеджный посёлок. Жить в Новом городе престижно, комфортно и безопасно. Элитный коттеджный посёлок Новый город. Здесь все свои. Телефон ».

Определением от 05.03.2009 года № 03-25/468 было возбуждено дело по признакам нарушения пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) № 03-25/5 в отношении рекламодателя - ООО «Новый город», посредника - ИП Ф., рекламопроизводителя - ООО «Креатив Альянс», к участию в деле привлечен рекламораспространитель - ООО «Рекламная Группа «МариМедиа».

Согласно письменным объяснениям генерального директора ООО «Новый город» Фадеева Евгения Валентиновича, договоры на изготовление (от 25.12.2008 № 27) и размещение (от 25.12.2008 № 28) рекламных материалов об элитном коттеджном поселке «Новый город» в средствах массовой информации, были заключены между ООО «Новый город» и ИП Ф.. Целью размещения вышеназванных рекламных материалов являлось осуществление маркетингового исследования, направленного на определение необходимости строительства элитного коттеджного поселка на территории Республики Марий Эл, определение предпочтения по типу и площади коттеджа, определение необходимости строительства на территории поселка дополнительных объектов и т.п.

Из устных пояснений Ф. следует, что ИП Ф. был передан подготовленный ООО «Новый город» видеоматериал (анимация) о коттеджном поселке «Новый

город». Согласование текста рекламного материала происходило в устной форме. Договоры с покупателями на приобретение недвижимого имущества в коттеджном поселке «Новый город» не заключались.

В соответствии с письменным объяснением ИП Ф. от 16 марта 2009, для реализации договора от 25 декабря 2008 № 27 заключенного с ООО «Новый город», ИП Ф. заключила договор с ООО «Креатив Альянс» от 15 января 2009 № 141-КА на изготовление рекламного ролика о коттеджном поселке «Новый город». Изготовленный ООО «Креатив Альянс» рекламный ролик был передан в ООО «Рекламная группа «МариМедиа» по договору от 15 января 2009 № 439-ММ для дальнейшей трансляции на телеканале «Россия». Текст рекламного ролика был согласован с генеральным директором ООО «Новый город» Ф. Факт согласования рекламы подтверждается актом оказания услуг, подписанный генеральным директором ООО «Новый город» без замечаний.

Из устных объяснений директора ООО «Креатив Альянс» К. следует, что при заключении договора от 15 января 2009 № 141-КА ИП Ф. был передан изготовленный ООО «Новый город» видеоматериал (анимация) и устно обозначен объект рекламирования - идея создания коттеджного поселка «Новый город». ООО «Креатив Альянс» разработало текст рекламы, согласовало его содержание с ИП Ф.. На видеоматериал ООО «Новый город» был наложен согласованный текст, указаны контактный телефон и сайт ООО «Новый город». Изготовленный рекламный ролик был согласован с генеральным директором ООО «Новый город» Ф. и передан ИП Ф.

В соответствии с письменным объяснением генерального директора ООО «РГ «МариМедиа» Б., ООО «РГ «МариМедиа» по договору от 15 января 2009 № 439-ММ оказывало ИП Ф. услуги по размещению представленного заказчиком рекламного ролика о коттеджном поселке «Новый город», в региональном рекламном блоке на телеканале «Россия» в согласованное сторонами время. Обязательства по договору выполнены полностью, претензий от заказчика не поступало.

Комиссией Марийского УФАС России дело было отложено определением об отложении рассмотрения дела № 03-25/5 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 19 марта 2009 года в связи с необходимостью получения информации у Администрации МО «Медведевский муниципальный район» Республики Марий Эл, о разъяснении возможности строительства поселка коттеджного типа «Новый город».

Заслушав объяснения лиц участвующих в деле и изучив представленные документы и материалы, Комиссия Марийского УФАС России установила следующее.

1. На телеканале «Россия», с 20 января по 18 февраля 2009 года, транслировался рекламный ролик, со звуковым сопровождением

следующего содержания: «Новый город – первый в Марий Эл элитный коттеджный посёлок. Жить в Новом городе престижно, комфортно и безопасно. Элитный коттеджный посёлок Новый город. Здесь все свои. Телефон ».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама – информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, 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 пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, информация об элитным коттеджном посёлке «Новый город» является рекламой.

Согласно статье 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

2 . В звуковом сопровождении рекламного ролика ООО «Новый город» содержится указание на то, что «Новый город» является **«первым в Марий Эл элитным коттеджным посёлком».**

Согласно пункту 1 части 3 статьи 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.

При таких обстоятельствах утверждение «первый в Марий Эл элитный коттеджный поселок» должно быть обосновано и соответствовать действительности.

Представители ООО «Новый город» утверждают, что «Новый город» является «первым в Марий Эл элитным коттеджным посёлком», что подтверждается публикациями в СМИ по застройке коттеджных поселков в других регионах.

Комиссией Марийского УФАС России указанные доводы не принимаются во

внимание, в связи с тем, что на обозрение Комиссии Марийского УФАС России указанные публикации представлены не были. При рассмотрении дела законный представитель ООО «Новый город» Ф. пояснил, что данных публикаций у него нет, а вывод о том, что «Новый город» является «первым в Марий Эл элитным коттеджным посёлком» сделан им самостоятельно.

В связи с тем, что информация о том, что «Новый город» является «первым в Марий Эл элитным коттеджным поселком» не была подтверждена в процессе рассмотрения дела, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу, что она является не достоверной.

3. В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара;

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Рекламируемый коттеджный поселок «Новый город» на сегодняшний день не существует, предполагаемое место строительства коттеджного поселка «Новый город»: Республика Марий Эл, Медведевский район на земельном участке находящимся примерно в 160 метрах по направлению на юг от ориентира каменное строение расположенного за пределами участка, адрес ориентира: РМЭ, Медведевский район, п. Лесной, ул. Лесная, д.6.

Указанный земельный участок, согласно Свидетельству о государственной регистрации права 12 МР 221907 от 13.08.2008 года, находиться в составе земель сельскохозяйственного назначения, имеет разрешенное использование – «для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства» и его правовой режим, согласно действующему законодательству, не допускает строительство коттеджного поселка без соблюдения установленных процедур изменения целевого назначения участка.

Согласно письму Администрации МО «Медведевский муниципальный район» Республики Марий Эл № 604 от 06.04.2009 года в адрес администрации поступало заявление ООО «Новый город» о разрешении строительства поселка коттеджного типа «Новый город» на земельном участке по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский район, участок находится примерно в 160 м по направлению на юг от ориентира каменное строение, расположенного за пределами участка, адрес ориентира: п. Лесной, ул.

Лесная, д. 6. На указанное заявление был дан отрицательный ответ, поскольку для жилищного строительства могут быть использованы исключительно земли населенных пунктов с соответствующим видом разрешенного использования. Заявления ООО «Новый город» о создании нового населенного пункта в адрес Администрации Медведевского муниципального района не поступало.

Не смотря на указанные обстоятельства, ООО «Новый город» распространяло на телевидении рекламный ролик, из содержания которого явствует, что коттеджный поселок «Новый город» реально существует и направлен на привлечение потребителей, так как содержит утверждения: «жить в новом городе престижно, комфортно и безопасно»; «здесь все свои». При использовании в рекламном ролике вышеуказанных утверждений, рекламодателем применяется настоящее время, что воспринимается потребителями рекламы, как данность и не предполагает, что на сегодняшний день указанный коттеджный поселок не существует. В связи с указанными обстоятельствами потребители вводятся в заблуждение относительно существования объекта рекламирования, а так же, его характеристики (комфортность, безопасность), что является нарушением пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Ссылка представителей ООО «Новый город», что целью данного ролика является изучение мнения жителей Республики Марий Эл о необходимости строительства коттеджного поселка «Новый город», не может быть принята во внимание Комиссией Марийского УФАС России в виду следующего.

При проведении исследований или социального опроса о необходимости строительства коттеджного поселка «Новый город», ООО «Новый город» могло использовать иные выражения и способы проведения указанных исследований. Выбрав именно такой способ проведения исследований (в виде рекламного ролика) лицо, проводящее указанные исследования могло и должно было соблюдать законодательство Российской Федерации о рекламе.

Указанный рекламный ролик не содержит информации об отсутствии на сегодняшний день коттеджного поселка и о том, что для его строительства необходимо совершить определенные действия, что нарушает требования пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

4. Согласно статье 3 Закона о рекламе: рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых

средств.

В связи с тем, что ООО «Новый город» определило объект рекламирования, и содержание рекламы (одобрило предложенное ИП Ф. содержание рекламного ролика об элитном коттеджном поселке «Новый город»), оплатило услуги по изготовлению и размещению рекламного ролика на телеканале «Россия», оно является рекламодателем.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несёт рекламодатель (часть 6 статья 38) и рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине (часть 8 статья 38).

Ответственность в виде штрафных санкций за данное нарушение предусматривается статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно приложению № 1 к договору от 15.01.2009 № 439-ММ, рекламный ролик об элитном коттеджном поселке «Новый город» транслировался на телеканале «Россия» в период с 20 января по 18 февраля 2009 года. На сегодняшний день его трансляция на телеканале «Россия» завершена.

В связи с указанными обстоятельствами необходимость в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе отсутствует.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона 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 ненадлежащей рекламу ООО «Новый город» об элитном коттеджном поселке «Новый город», распространяемую на телевидении (телеканал «Российское телевидение») со звуковым сопровождением следующего содержания: «Новый город – первый в Марий Эл элитный коттеджный посёлок. Жить в Новом городе престижно, комфортно и безопасно. Элитный коттеджный посёлок Новый город. Здесь все свои. Телефон », поскольку в ней нарушены требования пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать, в связи с завершением трансляции рекламного ролика.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со статьёй 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.

Председатель Комиссии

В.В.Зубарев

Члены Комиссии

О.А. Куканова

Е.Б. Жарикова

Р.Ш. Мингазов