

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

15 марта 2010 года

№ Р - 24/2009

Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 15 марта 2010 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании комиссии Калининградского УФАС России 27 февраля 2010 года.

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

Председатель комиссии:	Арефьева И.С.	руководитель Калининградского УФАС России
Члены комиссии:	Кучушев К.А.	заместитель начальника отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России
	Курятникова К.Ю.	старший специалист 1-ого разряда отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России

в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «Журнал «Пассаж» Старостенкова Е.П. адвокат (удостоверение № 39/373) по доверенности № б/н от 27.01.2010, Сальмонович Р.С. по доверенности № б/н от 27.01.2010;
 - ООО «Виноконьячный завод «Альянс - 1892» Заикина Л.А. по доверенности № б/н от 22.05.2009;
- в присутствии заинтересованного лица – Андриановой Е.Ю.

рассмотрев дело № Р-24/2009, возбужденное по признакам ч. 3 ст. 21 Федерального закона "О рекламе" в отношении,

ООО «Журнал «Пассаж» (236040, Калининград, ул. Рокоссовского, 16/18)

и

ООО «Виноконьячный завод «Альянс - 1892»

УСТАНОВИЛА:

В Калининградское УФАС России поступила жалоба № 110 А. Владимирова (от 30.11.2009 № 6788). Заявитель указывает, что в журнале «Люди и вещи. Shopping» № 11 на странице 52 размещена реклама коньяка Черняховского завода «Альянс 1892», без предупредительной надписи о вреде алкоголя, что является нарушением ч. 3 ст. 21.

В ходе рассмотрения данного заявления установлено, что в журнале «Люди и вещи. Shopping» за ноябрь месяц на стр. 52 размещена статья «Дегустация по правилам и без». В данной статье описываются тонкости дегустации коньяка и в конце статьи указываются определенные марки коньяка наиболее подходящие для данной дегустации.

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.

В соответствии с ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее

чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В соответствии с ч. 6 и ч. 7 ст. 38 вышеупомянутого закона, ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 21 Федерального Закона о рекламе несут рекламодатель и рекламодателем.

Определением от 31.12.2009 в отношении ООО «Журнал «Пассаж» и ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» было возбуждено дело № Р-24/2009 по признакам нарушения ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе.

Определением от 01.02.2010 рассмотрение дела отложено на 08.02.2010 и продлен срока до 28.02.2010.

Определением от 09.02.2010 рассмотрение дела отложено на 27.02.2010, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Существо дела в изложении ООО «Журнал «Пассаж», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

Статья «Дегустация по правилам и без», размещенная на странице 52 журнала «Люди и вещи. Shopping» № 11(470), была опубликована на основании договора с ООО «Рекламное агентство «Доброе имя», которое выполняет функции агента по сбору информации для размещения в журнале согласно Договора от 01.10.2009 № 6/н.

ООО «Рекламное агентство «Доброе имя», в свою очередь, в соответствии с условиями договора на размещение рекламно-информационных материалов от 26.10.2009 № 099 ЕА с ООО «Виноконьячный завод «Альянс - 1892» и дополнительным соглашением к нему направило в редакцию ООО «Журнал «Пассаж» указанную статью для размещения в соответствии с условиями медиаплана.

В период верстки и выхода в свет журнала «Люди и вещи. Shopping» № 11 (470) обязанности главного редактора исполняла Булаева А.Б., которая была назначена на эту должность приказом от 30.09.2009 № 22-л.

Главный редактор Булаева А.Б. оценив содержание подготовленных материалов и созданный макет очередного номера (№ 11) журнала «Люди и вещи. Shopping», в соответствии с требованиями ст. 26 Закона «О средствах массовой информации» и Устава редакции журнала дала разрешение на выход в свет указанного номера, что подтверждается Приказом о выходе в свет.

Согласование макета рекламы происходило посредством электронных сообщений.

ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» произвело оплату рекламы по счету № 81 от 10.10.2009.

Существо дела в изложении ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892», в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

Определением УФАС России по Калининградской области о возбуждении дела № Р – 24/2009 от 31.12.2009 г. по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе установлено: «в журнале «Люди и вещи.Shopping» №11 на странице 52 размещена реклама коньяка Черняховского завода «Альянс 1892», без предупредительной надписи о вреде алкоголя, что является нарушением ч. 3 ст. 21 в журнале «Люди и вещи.Shopping» за ноябрь месяц на стр.52 размещена статья «Дегустация по правилам и без». В данной статье описываются тонкости дегустации коньяка, и в конце статьи указываются определенные марки коньяка, наиболее подходящие для данной дегустации».

ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» - производитель алкогольной продукции - коньяка, проводит маркетинговую политику по продвижению своей продукции, часть которой реализуется посредством размещения рекламы в средствах массовой информации. Размещение рекламы в печатных изданиях осуществляется путем заключения договоров на размещение рекламно-информационных материалов с рекламными агентствами (рекламопроизводителями, рекламодателями).

На протяжении многих лет ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» является добросовестным рекламодателем и всегда со всей серьезностью относится к соблюдению законодательства о рекламе при размещении рекламы своей продукции в СМИ, о чём свидетельствует тот факт, что за весь период своей деятельности ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» ни разу не привлекалось к административной ответственности по ст. 14.3 КоАП РФ.

Тот факт, что реклама алкогольной продукции рекламодателя – ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» в каждом случае сопровождается предупреждением о вреде её чрезмерного

потребления, подтверждается примерами размещенной рекламы в других печатных изданиях, опубликованных в СМИ как через ООО «Рекламное агентство «Доброе имя», так и через другие рекламные агентства.

Между ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» и ООО «Рекламное агентство «Доброе имя» действительно был заключен договор №009 ЕА от 26.10.2009 г. на размещение рекламно-информационных материалов. Условиями договора предусмотрено оказание услуг по размещению рекламно-информационных материалов в средствах массовой информации (п. 1.1).

Пунктом 1.2. вышеназванного договора предусмотрено следующее: характеристики рекламы (даты, количество, периодичность, площадь публикаций, рекламный носитель, стоимость) определяются дополнительными соглашениями сторон к данному договору, являющимися неотъемлемой его частью.

Пунктом 2.2.1. Договора предусмотрена обязанность ООО «Рекламное агентство «Доброе имя» разместить рекламу в порядке, предусмотренном п. 1.2. указанного Договора.

Таким образом, обязанность у рекламодателя по размещению рекламы должна возникнуть фактически с момента подписания дополнительного соглашения, которым ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» со своей стороны определяет характеристики рекламы, макет и площадь публикации.

Согласно ст. 53 Гражданского Кодекса РФ, юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

Согласно ст. 40 Федерального закона от 08.02.1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью", единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие) избирается общим собранием участников общества на срок, определенный уставом общества. Единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Лицом, уполномоченным на подписание Договора №009 ЕА от 26.10.2009 г., а также дополнительных соглашений, неотъемлемых приложений, актов приема-сдачи работ по нему, является генеральный директор ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» (документы, подтверждающие полномочия, имеются в материалах дела № Р – 24/2009 от 31.12.2009 г.).

Относительно размещенной статьи «Дегустация по правилам и без» в журнале «Люди и вещи. Shopping» №11, 2009 г.: дополнительным соглашением данная публикация сторонами не оговаривалась.

Условия данного размещения письменно не согласовывались. Работа по акту приема-сдачи по размещению указанной публикации в журнале под названием «Люди и вещи. Shopping» №11, 2009 г. ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» не принималась.

Рекламодатель разместил в журнале указанную публикацию без волеизъявления Рекламодателя, то есть в данном случае действовал по своей инициативе, по своему усмотрению, под свою ответственность, беря на себя все риски негативных последствий такого размещения, в числе которых - несоблюдение требований Закона «О рекламе».

При квалификации административного правонарушения учитывается наличие в действиях лица, привлекаемого к административной ответственности, вины в совершении вменяемого ему правонарушения.

Указанные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что административное правонарушение за несоблюдение законодательства о рекламе ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» не совершало, так как виновных действий со стороны уполномоченных органов ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892», направленных на совершение правонарушения, предусмотренного ст. 14.3 КоАП РФ нет.

Закончая дополнительное соглашение и подписывая акт выполненных работ по указанной публикации, руководитель маркетингового направления вышла за пределы своей компетенции, поскольку доверенность от лица генерального директора на право подписания вышеуказанных документов ей не выдавалась.

При подписании руководителем маркетингового направления акта выполненных работ использована печать с фирменной символикой завода и тиснением – «Департамента продаж «Запад», получал и отвечал за хранение которой, директор Департамента продаж «Запад».

В результате принятия положения об обособленном подразделении от 24.09.2009 и государственной регистрации обособленного подразделения в ФНС РФ от 06.10.2009 указанная печать фактически утратила значение.

Существо дела в письменных пояснениях заинтересованного лица ООО «Рекламное агентство «Доброе имя»:

Размещение рекламы ООО «Винно-коньячный завод «Альянс-1892» (далее - «Рекламодатель») в журнале «Люди и вещи. Shopping» (далее - «Журнал») осуществляется в рамках рекламной кампании, проводимой на основе заключенного между нашими организациями договора от 26 октября 2009 г. № 099 ЕА на размещение рекламно-информационных материалов (далее - «Договор с Рекламодателем»). Условиями договора предусматривалось только размещение материалов, предоставляемых Рекламодателем. Создание макета рекламных материалов, определение или согласование его содержания с Рекламодателем не являлось предметом договора и фактически не осуществлялось.

В пункте 4.2. Договора с Рекламодателем предусмотрено условие: «Ответственность за достоверность и СОДЕРЖАНИЕ сведений, используемых в Рекламе, а также за нарушение прав третьих лиц, вызванное размещением Рекламы, полностью несет Рекламодатель», и наша компания не осуществляет проверку рекламных материалов на соответствие законодательству о рекламе. ООО «РА «Доброе имя» осуществляет дальнейшую передачу рекламных материалов, предоставляемых рекламодателями, для размещения в Журнале на основе Агентского договора с ООО «Журнал «Пассаж».

В соответствии с условиями Агентского договора в обязанности ООО «РА «Доброе имя» входит самостоятельное заключение договоров с рекламодателями и передача Журналу принятых от них рекламных материалов. При этом проверка рекламных материалов на соответствие требованиям законодательства о рекламе не предусмотрена.

Рекламные материалы были переданы рекламодателем непосредственно на e-mail ООО «Журнал Пассаж».

О фактах передачи и размещения рекламной статьи «Дегустация по правилам и без» в Журнале без предупреждения, предусмотренного частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», нам стало известно после их свершения.

Таким образом, ООО «РА «Доброе имя» не участвовало в процессе согласования и передачи Рекламодателем Журналу готового макета рекламной статьи «Дегустация по правилам и без».

Обстоятельства, установленные антимонопольным органом на заседании Комиссии:

В Калининградское УФАС России поступила жалоба № 110 А. Владимирова (от 30.11.2009 № 6788). Заявитель указывает, что в журнале «Люди и вещи. Shopping» № 11 на странице 52 размещена реклама коньяка Черняховского завода «Альянс 1892», без предупредительной надписи о вреде алкоголя, что является нарушением ч. 3 ст. 21.

В ходе рассмотрения данного заявления установлено, что в журнале «Люди и вещи. Shopping» за ноябрь месяц на стр. 52 размещена статья «Дегустация по правилам и без». В данной статье описываются тонкости дегустации коньяка и в конце статьи указываются определенные марки коньяка наиболее подходящие для данной дегустации.

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.

Данная статья обладает признаками рекламы, а именно адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (в данном случае - коньяк разных марок). Без предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя.

В соответствии с ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

С учетом изложенного, указанная реклама противоречит требованиям ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» и в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является ненадлежащей. В соответствии с ч. 6 и ч. 7 ст. 38 вышеупомянутого закона, ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 21 Федерального Закона о рекламе несут рекламодатель и рекламодателем.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

рекламодателем — это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым

способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892» заключило договор № 099EA от 26.10.2009 с ООО «Рекламной агентство «Доброе имя» на размещение рекламно-информационных материалов в СМИ. ООО «РА «Доброе имя» заключило агентский договор от 01.10.2009 г. с ООО «Журнал «Пассаж». В соответствии с вышеизложенным рекламодателем является ООО «Виноконьячный завод «Альянс-1892».

Рекламораспространителем является ООО «Журнал «Пассаж».

ООО «РА «Доброе имя» является посредником в оказании услуг по размещению рекламы.

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 коньяка размещенную, на странице 52 в журнале «Люди и вещи. Shopping» за ноябрь 2009 года, ненадлежащей.
2. Признать действия рекламодателя ООО «Виноконьячный завод «Альянс - 1892» нарушением ч. 3 ст. 21 ФЗ № 38 от 13.03.2006 «О рекламе» в части определения объекта рекламирования алкогольной продукции без соблюдения требований, предъявляемых к предупреждающей надписи о вреде чрезмерного потребления алкоголя.
3. Признать действия рекламораспространителя ООО «Журнал «Пассаж» нарушением ч. 3 ст. 21 ФЗ № 38 от 13.03.2006 «О рекламе» в части распространения рекламы алкогольной продукции без соблюдения требований предъявляемых законом к предупреждающей надписи.
4. Выдать ООО «Виноконьячный завод «Альянс - 1892» предписание о недопущении нарушения законодательства о рекламе.
5. Выдать ООО «Журнал «Пассаж» предписание о недопущении нарушения законодательства о рекламе.
6. 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 течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания.

Руководитель
Калининградского УФАС России И.С. Арефьева

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

Старший специалист 1-ого разряда
отдела контроля органов власти,
размещения заказов и рекламы
Калининградского УФАС России К.Ю. Курятникова