

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление
по Ульяновской области

ул. Спасская, 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП
тел./факс: (8422) 41-32-03
e-mail: to73@fas.gov.ru
www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. № 1397-05 от 18.03.2013

РЕШЕНИЕ

01.03.2013

г.

Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии - ВрИО руководителя управления.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт.,

- специалист-эксперт.,

рассмотрев дело № 9351/05-2012 по факту распространения рекламы газеты «Сити-Симбирск», содержащей признаки нарушения п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя - некоммерческого партнерства «Ассоциация Коммуникационных Агентств Ульяновской области» (далее - НП «АКАУ»), расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, пер. Робеспьера, д. 2/79, оф. 74, - С<...>ва И.В. (доверенность от 04.02.2013, паспорт);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Сити Симбирск» (далее - ООО «Сити Симбирск»), расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Энгельса, д. 21, - Н<...>вой Е.В. (доверенность от 10.01.2013, паспорт);

заинтересованных лиц:

- общества с ограниченной ответственностью «Сити Плюс» (далее - ООО «Сити Плюс»), расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Энгельса, д. 21, - представитель не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя;

- общества с ограниченной ответственностью «ФБР 73» (далее - ООО «ФБР 73»), расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 23/11, - представитель не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела;

- общества с ограниченной ответственностью «Наши деньги73.ру» (далее - ООО «Наши деньги73.ру»), расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. Шевченко, д. 106, - представитель не явился, в материалах дела имеется

документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела;

- общества с ограниченной ответственностью «Мозаика» (далее - ООО «Мозаика»), расположенного по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. К. Маркса, д. 41, - Щ<...>ой Е.О. (доверенность от 12.11.2012, паспорт);

- общества с ограниченной ответственностью «Росоптторг» (далее - ООО «Росоптторг»), расположенного по адресу: 432072, г. Ульяновск, пр-т Ленинского Комсомола, д. 39, - представитель не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела;

- муниципального бюджетного учреждения «Редакция газеты «Ульяновск сегодня» (далее - МБУ «Редакция газеты «Ульяновск сегодня»), расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 38/8, - представитель не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения учреждения о месте и времени рассмотрения дела;

- Ульяновского областного отделения политической партии «Коммунистическая партия Российской Федерации» (далее - Ульяновское областное отделение КПРФ), расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Энгельса, д. 22, - представитель не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения о месте и времени рассмотрения дела;

- общества с ограниченной ответственностью «Газета «Сити» (далее - ООО «Газета «Си-ти»), расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Бебеля, д. 30 а, - представитель не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По факту распространения в октябре 2012 года в эфире «Дорожного радио» (103,5FM, г. Ульяновск) в региональном рекламном блоке рекламы газеты «Сити»: «Бесплатные газеты? Да, получаем! В них удобно рыбу заворачивать. А «Сити» - газету «Сити» я читаю!» Ульяновским УФАС России определением от 06.12.2012 возбуждено дело № 9351/05-2012 по признакам нарушения п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены: заявитель - НП «АКАУ», лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «Сити Симбирск», заинтересованные лица - ООО «Сити Плюс» и ООО «ФБР 73». Рассмотрение дела назначено на 25.12.2012.

Определением от 25.12.2012 срок рассмотрения дела № 9351/05-2012 продлен до 06.02.2013, к участию в деле в качестве эксперта привлечено Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Ульяновской области (далее - Управление Роскомнадзора по Ульяновской области). Рассмотрение дела отложено и назначено на 24.01.2013.

Определением от 24.01.2013 к участию в деле привлечены заинтересованные лица (учредители, издатели бесплатных газет): ООО «Наши деньги73.ru», ООО «Мозаика», ООО «Росоптторг», МБУ «Редакция газеты «Ульяновск сегодня» и Ульяновское областное отделение КПРФ. Рассмотрение дела отложено и назначено на 06.02.2013.

Определением от 06.02.2013 срок рассмотрения дела № 9351/05-2012 продлен до 06.03.2013, к участию в деле в качестве заинтересованного лица привлечено ООО «Газета «Сити». Рассмотрение дела отложено и назначено на 01.03.2013.

В ходе рассмотрения дела № 9351/05-2012 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

На заседаниях Комиссии 06.02.2013 и 01.03.2013 представитель НП «АКАУ» поддержал доводы, изложенные в заявлении партнерства (исх. № 63 от 08.11.2012, вх. № 9646 от 08.11.2012; исх. № 75 от 19.11.2012, вх. № 9959 от 19.11.2012). Кроме того, представителем НП «АКАУ», а также в письменных пояснениях партнерства (исх. № 87 от 20.12.2012, вх. № 11023 от 24.12.2012; исх. № 06 от 18.01.2013, вх. № 382 от 21.01.2013) сообщено, что согласно гражданскому законодательству Российской Федерации юридическое лицо обладает правоспособностью и дееспособностью. В соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным приказом ФАС России от 28.12.2007 № 453, заявителями являются юридические или физические лица. Основаниями для возбуждения и рассмотрения дел о нарушении законодательства о рекламе являются поступающие от юридических и физических лиц заявления, указывающие на наличие признаков нарушения рекламного законодательства. Таким образом, действующее законодательство не устанавливает каких-либо ограничений для подачи жалоб. Следовательно, НП «АКАУ» вправе направлять жалобы (заявления) о фактах нарушения законодательства о рекламе в контролирующие органы. НП «АКАУ» создано с целью оказания помощи и защиты интересов субъектов, осуществляющих деятельность на рынке рекламных услуг. ООО «Сити Симбирск» не является членом НП «АКАУ». В соответствии с уставом НП «АКАУ» общее руководство деятельностью некоммерческого партнерства в период между общими собраниями осуществляет Совет партнерства - коллегиальный исполнительный орган. На заседании Совета партнерства было принято решение обратиться в Ульяновское УФАС России, так как распространяемая на радиостанции «Дорожное радио» реклама газеты «Сити» не только нарушает законодательство Российской Федерации о рекламе, но и противоречит требованиям добросовестной конкуренции, затрагивая интересы газет, распространяемых бесплатно на территории Ульяновской области.

Согласно Закону Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее - Закон РФ «О средствах массовой информации») газета - это периодическое печатное издание, имеющее постоянное наименование (название), текущий номер и выходящее в свет не реже одного раза в год. Согласно толковым словарям газета - печатное периодическое издание, в котором публикуются материалы о текущих событиях; важнейшее оружие политической борьбы, одно из основных средств в системе массовой информации и пропаганды.

Таким образом, главное потребительское свойство газеты - это возможность получения информации о текущих событиях.

Распространенный на радиостанции спорный рекламный ролик создает у слушателей (потребителей) общее мнение о низких деловых, профессиональных качествах редакций других средств массовой информации, поскольку иные бесплатные газеты пригодны только для использования в качестве упаковки («...В них удобно рыбу заворачивать...»). При этом, делая вывод о несомненных преимуществах газеты «Сити», рекламодатель упускает важную информацию о том, за счет чего газета «Сити» приобретает свои отличительные свойства. Использованный в рекламе альтернативный способ сравнения исключил наличие у товара-конкурента (газеты) тех положительных качеств, которые названы у

рекламируемого товара и прежде всего, интересуют покупателя. В данном случае негативная оценка товара-конкурента по сравниваемым параметрам вытекает из формы подачи и смысла рекламной информации.

Содержание указанной рекламы сводится к тому, что конкурирующий товар (другие бес-платные газеты) хуже рекламируемого. Некорректность сравнения имеется в спорной рекламе по той причине, что после прослушивания её текста у потребителя формируется общая негативная оценка иных бесплатных газет, как источника информации, по отношению к газете «Сити».

В соответствии с п.п. 1, 2, 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» в данном случае объек-том рекламирования является газета «Сити». Газета «Сити» - не единственная газета в Ульянов-ской области, которая распространяется бесплатно, помимо газеты «Сити» на территории области издаются такие бесплатные газеты как «Наши деньги73.ру», «Новый град Симбирск», «Мозаика», «Левый марш», «Управдом73».

Таким образом, очевиден факт некорректного сравнения одним хозяйствующим субъектом производимых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствую-щими субъектами.

В письменных пояснениях ООО «Сити Симбирск» (исх. № 125 от 18.12.2012, вх. № 10887 от 19.12.2012; вх. № 11088 от 25.12.2012; вх. № 1679 от 01.03.2013), а также представителем обще-ства на заседаниях Комиссии 25.12.2012, 24.01.2013 и 01.03.2013 сообщено, что ООО «Сити Сим-бирск» не согласно с определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательст-ва Российской Федерации о рекламе, считает его незаконным, в связи с чем просит прекратить производство по данному делу в виду отсутствия состава административного правонарушения. ООО «Сити Симбирск» считает, что НП «АКАУ» не имело права подавать заявление в Ульянов-ское УФАС России, поскольку, в нарушение устава, без решения Совета партнерства подало жа-лобу на одного из своих членов, чем грубо нарушило законодательство Российской Федерации, в связи с чем, в силу ст. 61 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), подлежит ликвидации. НП «АКАУ» является ненадлежащим заявителем по настоящему делу, поскольку в наименованиях газет тех юридических лиц, которые являются членами партнерства, отсутствует слово «бесплатная». ООО «Сити Симбирск» полагает, что на территории Ульяновской области отсутствует товар - газета, в наименовании которой содержится слово «бесплатная», и товар газета «Сити». Также в указанной рекламе не содержатся некорректные высказывания, поскольку для одних потребителей важными потребительскими свойствами газет на бумажном носителе является возможность использования их в качестве упаковки, для других - для розжига, для третьих - для чтения и прочее.

Перед запуском в эфир спорной рекламы по заявлению ООО «Сити Симбирск» Ульянов-ской городской общественной организацией защиты прав потребителей «Общественный кон-троль» (далее - УГООЗПП «Общественный контроль») проведен опрос общественного мнения, в ходе которого перед гражданами был поставлен следующий вопрос: «Какие для Вас, как для по-требителя, важны и полезны потребительские свойства бесплатных газет, печатаемых на бумаж-ной основе?». Было опрошено 100 граждан (опрос проводился на площади В.И. Ленина г. Улья-новска 31.08.2012 с 15-00 до 17-00), от которых были получены следующие ответы:

- использую для чтения - 43 человека;
- использую в качестве макулатуры - 18 человек;
- использую для розжига - 11 человек;
- использую в качестве упаковочного материала - 9 человек;
- никаких полезных свойств - 7 человек;

- для мытья окон - 6 человек;
- для оклейки окон - 3 человека;
- удобно рыбу заворачивать - 2 человека;
- использую для изготовления папье-маше - 1 человек.

Результаты опроса зафиксированы в акте экспертного исследования общественного мнения УГООЗПП «Общественный контроль» от 02.09.2012. Опрос общественного мнения проводился на конкретный момент времени (02.09.2012) перед публикацией рекламы, поэтому утверждение, что у ООО «Сити Симбирск» присутствовал какой-то умысел в совершении административного правонарушения, не основан на обстоятельствах дела и противоречит данному акту экспертного исследования. Общество защиты прав потребителей согласно Закону Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» вправе проводить опрос общественного мнения. Согласно указанному акту экспертного исследования общественное мнение отражено на тот момент, когда оно производилось. Поэтому никаких некорректных сравнений с какой-то другой газетой ООО «Сити Симбирск» не предпринимало, это подтверждается представленным актом экспертного исследования. ООО «Сити Симбирск» полагает, что если НП «АКАУ» обратилось с заявлением, то оно должно представить свою экспертизу, подтверждающую наличие некорректного сравнения в спорной рекламе. При этом, ООО «Сити Симбирск» считает, что у НП «АКАУ» отсутствует необходимая экспертиза (на период времени трансляции рекламы), поскольку согласно специальной литературе (Вербицкая А.И., Дьяков А.П. «Социологические проблемы изучения общественного мнения», пособие к изучению курса. - Воронеж, 2000; Короткова Л.Н. «Социология общественного мнения», серия «Высшее профессиональное образование», изд. Михайловой В.А., 2000) изучение общественного мнения и фиксирование результатов тестирования нужно лишь на момент проведения опроса. Следовательно, за прошедший момент времени (август - сентябрь 2012 года) такую экспертизу сделать невозможно. Утверждать, что ООО «Сити Симбирск» преследовало либо не преследовало умысел в распространении некорректной рекламы, безосновательно. Кроме того, согласно акту экспертного исследования такое предназначение газеты на бумажном носителе как «для заворачивания рыбы» является полезным, важным потребительским свойством газеты для граждан г. Ульяновска. Таким образом, акт экспертного исследования общественного мнения УГООЗПП «Общественный контроль» от 02.09.2012 полностью исключает состав административного правонарушения в действиях ООО «Сити Симбирск».

В письменных пояснениях ООО «ФБР 73» (вх. № 10845 от 18.12.2012) и представителем общества на рассмотрении дела 25.12.2012 сообщено, что в соответствии с договором на предоставление услуг по изготовлению и размещению рекламной продукции № б/н от 03.09.2012, заключенному между ООО «ФБР 73» (исполнитель) и ООО «Сити Симбирск» (заказчик), исполнитель обязуется на основании технического задания заказчика изготовить аудиоролик «Сити», а так же разместить его в эфире радиостанции «Дорожное радио» (г. Ульяновск). Таким образом, рекламодателем по данному договору является ООО «Сити Симбирск», а рекламопроизводителем - ООО «ФБР 73». В соответствии с п.п. 1, 3 приложения № 1 к указанному договору заказчик предоставляет исполнителю всю необходимую информацию, техническое задание, материалы и сведения, необходимые для изготовления аудиоролика. Заказчик предоставляет исполнителю сведения, необходимые для изготовления аудиоролика, соответствующие действительности, не противоречащие законодательству Российской Федерации, не ущемляющие интересов третьих лиц.

Рекламный ролик «Сити» произведен ООО «ФБР 73» на основании письменного техниче-ского задания, предоставленного ООО «Сити Симбирск». Каких-либо изменений или дополнений в текст технического задания ООО «ФБР 73» по собственной инициативе не вносило, аудиоролик «Сити» полностью соответствует предоставленному техническому заданию. Вышеуказанный аудиоролик принят ООО «Сити Симбирск» по акту № 100152 от 31.10.2012 без замечаний. В соответствии с Федеральным законом от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» в ролик добавлена фраза «Для читателей старше 16 лет», так как в соответствии с указанным законом производитель самостоятельно производит маркировку информационной продукции.

Кроме того, ООО «ФРБ 73» считает указанный рекламный ролик соответствующим требо-ваниям законодательства Российской Федерации о рекламе.

Представитель ООО «Сити Плюс» на рассмотрение дела 25.12.2012, 25.01.2013, 06.02.2013 и 01.03.2013 не явился, от общества поступили ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие представителя (исх. № 138 от 24.12.2012, вх. № 11030 от 24.12.2012; исх. № 03 от 23.01.2013, вх № 444 от 23.01.2013; исх. № 07 от 05.02.2013, вх. № 919 от 06.02.2013). В письменных пояснениях (исх. № 137 от 18.12.2012, вх. № 10881 от 19.12.2012) ООО «Сити Плюс» сообщило, что общество не согласно с определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Рос-сийской Федерации о рекламе, считает его незаконным, в связи с чем просит прекратить произ-водство по данному делу в виду отсутствия состава административного правонарушения.

Представитель ООО «Газета «Сити» на рассмотрение дела 01.03.2013 не явился. В пись-менных пояснениях (исх. № 11 от 25.02.2013, вх. № 1541 от 26.02.2013) ООО «Газета «Сити» со-общило, что на период распространения в октябре 2012 года рассматриваемой рекламы в эфире «Дорожного радио» (г. Ульяновск) юридическое лицо ООО «Газета «Сити» не было зарегистрировано, поэтому общество не может являться заинтересованным лицом по делу.

В письменном пояснении по делу (исх. № 393-02/73 от 01.02.2013, вх. № 831 от 04.02.2013 и № 1052 от 11.02.2013) Управление Роскомнадзора по Ульяновской области сообщило, что на территории Ульяновской области периодических печатных изданий, имеющих в наименовании слово «бесплатная», не зарегистрировано. С наименованием, содержащим слово «сити», зарегистрировано одно периодическое печатное рекламное издание - газета «Сити-Симбирск». Указанное средство массовой информации было перерегистрировано управлением 24.12.2012 в связи со сменой учредителя (новое свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ73-00300) на основании заявлений ООО «Сити плюс» и ООО «Газета «Сити» от 12.12.2012 об отказе прежнего учредителя средства массовой информации (ООО «Сити плюс») от учредительства и передаче своих прав и обязанностей учредителя ООО «Газета «Сити».

Управление сведениями о порядке распространения периодических печатных изданий (продажа, подписка, доставка, раздача, иные способы), зарегистрированных для распространения на территории Ульяновской области, не располагает. Согласно ст. 27 Закона РФ «О средствах массовой информации» каждый выпуск периодического печатного издания должен содержать, в том числе, сведения об индексе - для изданий, распространяемых через предприятия связи, о цене, либо пометку «Свободная цена», либо пометку «Бесплатно».

В письменных пояснениях ООО «Наши деньги73.ру» (исх. № 03 от 04.02.2013, вх. № 928 от 06.02.2013) и представителем общества на рассмотрении дела 06.02.2013

сообщено, что экономическая газета «Наши деньги73.ру» издается с декабря 2010 года, выходит два раза в месяц и распространяется бесплатно на территории г. Ульяновска и Ульяновской области по определенной директором общества схеме. Кроме издаваемой газеты «Наши деньги73.ру» в Ульяновской области бесплатно распространяются также другие газеты. Сравнение, используемое в рекламном ролике: «Бесплатные газеты? Да, получаем! В них удобно рыбу заворачивать. А «Сити» - газету «Сити» я читаю!», распространенном в эфире радио «Дорожное радио» (г. Ульяновск), ООО «Наши деньги73.ру» считает некорректным по отношению к газете, издаваемой обществом.

В письменных пояснениях ООО «Мозаика» (исх. № 18 от 01.02.2013, вх. № 791 от 01.02.2013; исх. № 26 от 18.02.2013, вх. № 1275 от 19.02.2013) и представителем общества на рассмотрении дела 06.02.2013 и 01.03.2013 сообщено, что основное свойство газеты - это возможность получения информации о текущих событиях, так как газета - это периодическое печатное издание, имеющее постоянное наименование (название), текущий номер и выходящее в свет не реже одного раза в год (ст. 2 Закона РФ «О средствах массовой информации»). Согласно толковым словарям газета - печатное периодическое издание, в котором публикуются материалы о текущих событиях, важнейшее оружие политической борьбы, одно из основных средств в системе массовой информации и пропаганды.

Газета «Сити» - не единственная газета в Ульяновской области, которая распространяется бесплатно, помимо газеты «Сити», на территории области издаются такие бесплатные газеты как «Мозаика», «Мозаика-Пресс», «Мозаика-РИЦ», «Мозаика-Центр», «Мозаика-Димитровград», «Наши деньги73.ру», «Новый град Симбирск», «Левый марш», «Ульяновск сегодня. Управдом73». К примеру, территорией распространения газеты «Мозаика» согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ73-00151 от 02.09.2010 является Ульяновская область. Еженедельный тираж газеты «Мозаика» составляет 252 100 экземпляров. Газета распространяется по офисам организаций, предприятий, а также по почтовым ящикам жителей г. Ульяновска, газета распространяется бесплатно, что указано в выходных данных газеты. Распространенный на радиостанции спорный рекламный ролик создает у слушателей негативное мнение о низких деловых, профессиональных качествах, как газеты «Мозаика», так и других средств массовой информации, поскольку иные бесплатные газеты пригодны только для использования их в качестве упаковки для рыбы («... В них удобно рыбу заворачивать...»). При этом, делается вывод о преимуществах газеты «Сити» как перед газетой «Мозаика», так и перед другими бесплатными изданиями, рекламодатель упускает важную информацию о том, за счет чего газета «Сити» приобретает свои отличительные свойства. Использованный в рекламе альтернативный способ сравнения исключил наличие у товара (газет) конкурентов тех положительных качеств, которые названы у рекламируемого товара и, прежде всего, интересуют потребителя. В данном случае негативная оценка товара-конкурента по сравниваемым параметрам вытекает из формы подачи и смысла рекламной информации. Содержание указанной рекламы сводится к тому, что конкурирующий товар (другие бесплатные газеты) хуже рекламируемого. Некорректность сравнения имеется в спорной рекламе по той причине, что после прослушивания её текста у потребителя формируется общая негативная оценка иных бесплатных газет, как источника информации, по отношению к газете «Сити».

В письменных пояснениях по делу (исх. № 24 от 01.02.2013, вх. № 863 от 04.02.2013) ООО «Росоптторг» сообщило, что информационно-рекламный еженедельник

«Новый град Симбирск» распространяется на территории Заволжского района г. Ульяновска. Рекламный ролик, в котором содержится утверждение о полезных свойствах газеты «Сити» по сравнению с другими бесплатными изданиями, по мнению ООО «Росоптторг», является не более, чем неудачным рекламным ходом. В письменных пояснениях по делу (исх. № 01-08/32 от 01.02.2013, вх. № 804 от 04.02.2013) МБУ «Редакция газеты «Ульяновск сегодня» сообщило, что учреждение является учредителем газеты «Ульяновск сегодня». С января 2012 года для информирования населения г. Ульяновска о сфере жилищно-коммунального хозяйства редакция газеты «Ульяновск сегодня» 2 раза в месяц издает социальный проект (как приложение к газете) «Управдом73». Указанная газета издавалась тиражом 100 тыс. экземпляров, по просьбе жителей города с ноября 2012 года тираж газеты увеличен до 150 тыс. экземпляров. Газета «Ульяновск сегодня. Управдом73» бесплатно доставляется жителям г. Ульяновска согласно договору об оказании услуг по распространению печатных изделий с ООО «Сити Симбирск».

В письменных пояснениях по делу (исх. № 9 от 04.02.2013, вх. № 850 от 04.02.2013) Ульяновское отделение КПРФ сообщило, что газета Ульяновского обкома КПРФ «Левый марш» является изданием политической направленности и не может сравниваться с рекламными изданиями, целью которых является получение прибыли от коммерческой деятельности. Читатели газеты «Левый марш» не отождествляют её с изданиями, которые готовы на оплачиваемой основе размещать любую информацию, в том числе недостоверную. Поэтому попытка газеты «Сити» выставить в негативном свете прочие рекламные издания интересы газеты «Левый марш» не затрагивает и какого-либо урона её репутации не наносит. Газета «Левый марш» уже несколько лет выходит разовым тиражом 150 тыс. экземпляров и бесплатно распространяется по всей территории Ульяновской области силами членов и сторонников КПРФ путем разноски по домашним почтовым ящикам.

Исследовав материалы дела № 9351/05-2012, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу «Бесплатные газеты? Да, получаем! В них удобно рыбу заворачивать. А «Сити» - газету «Сити» я читаю!», распространенную в октябре 2012 года в эфире «Дорожного радио» (103,5FM, г. Ульяновск), ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Ульяновского УФАС России установлено, что в октябре 2012 года в эфире «Дорожного радио» (103,5FM, г. Ульяновск) в региональном рекламном блоке распространялась реклама газеты «Сити» следующего содержания (служебная записка № 781 от 06.12.2012).

Под звуки стука и шипения женский голос говорит: «Бесплатные газеты? Да, получаем! /пауза/ В них удобно рыбу заворачивать. /пауза/ А «Сити» - газету «Сити» я читаю!».

По запросу Ульяновского УФАС России (исх. № 7575-05 от 01.11.2012) ООО «ФБР 73» представило (вх. № 9689 от 09.11.2012) копию договора на предоставление услуг по изготовлению и размещению рекламной продукции № б/н от 03.09.2012, заключенного между ООО «ФБР 73» (исполнитель) и ООО «Сити Симбирск» (заказчик), копию технического задания на изготовление рекламного аудиоролика «Сити», диск с записью согласованного ролика рекламы и копию акта выполненных работ № 100152 от 31.10.2012, подписанного ООО «ФБР 73» и ООО «Сити Симбирск».

Кроме того, в Ульяновское УФАС России поступило заявление НП АКАУ (исх. № 63 от

08.11.2012, вх. 9646 от 08.11.2012; исх. № 75 от 19.11.2012, вх. № 9959 от 19.11.2012), в котором сообщается, что на радиостанциях г. Ульяновска транслируется реклама газеты «Сити», нарушающая п. 1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» и п. 3 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»). НП «АКАУ» представлен диск с рекламой газеты «Сити» (исх. № 75 от 19.11.2012, вх. № 9959 от 19.11.2012). На территории Ульяновской области распространяется газета «Сити-Симбирск». Учреди-телем газеты «Сити-Симбирск» до 24.12.2012 являлось ООО «Сити Плюс» (свидетельство о реги-страции средства массовой информации ПИ № ТУ73-00100 от 03.11.2009), с 24.12.2012 учредите-лем газеты «Сити-Симбирск» является ООО «Газета «Сити» (свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ73-00300 от 24.12.2012).

Согласно данным Управления Роскомнадзора по Ульяновской области на территории Уль-яновской области с наименованием, содержащим слово «сити», зарегистрировано одно периоди-ческое печатное рекламное издание - газета «Сити-Симбирск».

Газета «Сити-Симбирск» именуется также газетой «Сити», что подтверждается, в том чис-ле, публикациями в самой газете. Например, газета «Сити-Симбирск» представлена как газета «Сити»:

- в сообщении: «Газете «Сити» - 7 лет!» (газета «Сити-Симбирск» № 38 (821) за 18.03.2011);

- в сообщении: «Газете «Сити» - 8 лет!» (газета «Сити-Симбирск» № 39 (1029) за 14.03.2012);

- в рекламе: «Новая телефонно-справочная служба газеты «Сити». Для клиентов /рекламодателей/ газеты «Сити» действуют выгодные спецпредложения» (газета «Сити-Симбирск» № 79 (1069) за 18.05.2012, № 83 (1073) за 25.05.2012, № 87 (1077) за 31.05.2012, № 98-100 (1088-1090) за 20.06.2012, № 104 (1094) за 29.06.2012, № 113 (1103) за 13.07.2012, № 117 (1107) за 20.07.2012, № 124-126 (1114-1116) за 01.08.2012, № 168 (1158) за 12.10.2012, № 206 (1196) за 14.12.2012);

- в сообщении: «Я по объявлению в газете «Сити»! Дорогие читатели! Обращаясь в орга-низацию по объявлению из газеты «Сити», не забывайте сообщить о том, что вы нашли инфор-мацию о них в нашей газете!» (газета «Сити-Симбирск» № 48 (1038) за 29.03.2012, № 69-71 (1059-1061) за 03.05.2012, № 87 (1077) за 31.05.2012, № 168 (1158) за 12.10.2012, № 206 (1196) за 14.12.2012);

- в объявлении: «Хотите срочно ПРОДАТЬ квартиру, машину, мебель? ИЩЕТЕ сотрудни-ков? МЕНЯЕТЕ работу? Нужно СДАТЬ / СНЯТЬ квартиру, помещение, офис? ЛЕГКИЙ способ решения этих задач - строчное объявление в газете «Сити»! Подать строчное объявление в га-зете «Сити» можно: - в редакции, по адресу: г. Ульяновск, ул. Энгельса, д. 21; - в любом отделе-нии РИЦ; - по телефону 794-100 и оплатить в любом отделении «Диксис». Узнай ближайший пункт приема строчных объявлений в газету «Сити» по тел. 794-100» (газета «Сити-Симбирск» № 48 (1038) за 29.03.2012, № 58 (1048) за 13.04.2012, № 69-71 (1059-1061) за 03.05.2012, № 79 (1069) за 18.05.2012, № 87 (1077) за 31.05.2012, № 98-100 (1088-1090) за 20.06.2012, № 104 (1094) за 29.06.2012, № 113 (1103) за 13.07.2012, № 117 (1107) за 20.07.2012, № 124-126 (1114-1116) за 01.08.2012, № 130 (1120) за 10.08.2012, № 168 (1158) за 12.10.2012, № 172 (1162) за 19.10.2012, № 176 (1166) за 26.10.2012, № 206 (1196) за 14.12.2012).

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информа-ция, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, ад-ресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рек-ламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке;

объект 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является товар - газета «Сити» (газета «Сити-Симбирск»), которая для читателей является источником получения информации, а для рекламодателей - носителем рекламы. Согласно ст. 2 Закона РФ «О средствах массовой информации» под периодическим печатным изданием понимается газета, журнал, альманах, бюллетень, иное издание, имеющее постоянное наименование (название), текущий номер и выходящее в свет не реже одного раза в год. Под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, сетевое издание, телеканал, радиоканал, телепрограмма, радиопрограмма, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации под постоянным наименованием (названием). Под массовой информацией понимаются предназначенные для неограниченного круга лиц печатные, аудио-, аудиовизуальные и иные сообщения и материалы.

Таким образом, газета - средство массовой информации, предназначенное для неограниченного круга. Основным свойством газеты является информирование неограниченного круга лиц. Газета - источник информации. Важнейшим преимуществом газеты, по сравнению с другими средствами массовой информации, является материальность бумажного листа. Бумага, на которой напечатана газетная информация, обеспечивает долговременную сохранность содержания номера печатного периодического издания. Таким образом, весьма важной потребительской ценностью газеты является её читаемость.

В соответствии с п. 2.1 Санитарных правил и норм «Гигиена. Токсикология. Санитария. Гигиенические требования к газетам для взрослых», утвержденных Главным государственным санитарным врачом Российской Федерации 04.10.2000 (СанПиН 1.2.976-00. 1.2.), газета - периодическое газетное издание, выходящее через краткие промежутки времени, содержащее официальные материалы, оперативную информацию и статьи по актуальным общественно-политическим вопросам, а также литературные произведения и рекламу. Согласно ГОСТ 7.60-2003 «Межгосударственный стандарт. Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Издания. Основные виды. Термины и определения», введенному постановлением Госстандарта России, издание - документ, предназначенный для распространения содержащейся в нем информации, прошедший редакционно-издательскую обработку, самостоятельно оформленный, имеющий выходные сведения.

Согласно ст. 2 Закона РФ «О средствах массовой информации» под распространением продукции средства массовой информации понимаются продажа, подписка, доставка, раздача периодического печатного издания. В соответствии с п. 7 ст. 27 Закона РФ «О средствах массовой информации» каждый выпуск периодического печатного издания должен содержать сведения о цене, либо пометку «Свободная цена», либо пометку «Бесплатно».

На территории Ульяновской области, в том числе в г. Ульяновске, наиболее популярными (по тиражам) газетами бесплатного распространения являются газеты: «Мозаика», «Мозаика-Пресс», «Мозаика-РИЦ», «Мозаика-Центр», «Сити-Симбирск», «Новый град Симбирск», «Наши деньги73.ru», «Ульяновск сегодня.

Управдом73», «Левый марш», «Мой район Заволжье» и др. Как правило, указанные газеты распространяются по почтовым ящикам жилых домов, в супермаркетах, торговых, деловых центрах, по предприятиям и организациям.

Газета «Мозаика» (свидетельство ПИ № ТУ73-00151 от 02.09.2010): учредитель и издатель - ООО «Мозаика»; примерная тематика - реклама, объявления, новости, реклама - более 40%; территория распространения - Ульяновская область; еженедельный тираж газеты - 252 100 экземпляров (согласно выходным данным газеты). В выходных данных газеты указано: «Распространяется бесплатно» (№ 117 (2036) за 06.10.2012, № 17 (2089) за 16.02.2013). Распространение газеты осуществляется курьерской службой общества с ограниченной ответственностью «Курьерское Агентство «Мозаика» (далее - ООО «КА «Мозаика»).

Газета «Мозаика-Пресс» (свидетельство ПИ № ТУ73-00049 от 23.12.2008): учредитель ООО «Мозаика-Пресс»; примерная тематика - реклама, объявления, новости, реклама - более 40%; территория распространения - Ульяновская область; тираж газеты - 101 000 экземпляров (согласно выходным данным газеты). В выходных данных газеты указано: «Распространяется бесплатно» (№ 40 (190) за 12.10.2012, № 6 (207) за 15.02.2013). Распространение осуществляется курьерской службой ООО «КА «Мозаика».

Газета «Мозаика-РИЦ» (свидетельство ПИ № ТУ73-00051 от 24.12.2008): учредитель и издатель - ООО «РИЦ «Мозаика»; примерная тематика - реклама, объявления, новости, реклама - более 40%; территория распространения - Ульяновская область; тираж газеты - 101 000 экземпляров (согласно выходным данным газеты). В выходных данных газеты указано: «Распространяется бесплатно» (№ 41 (191) за 17.10.2012, № 7 (208) за 20.02.2013). Распространение осуществляется курьерской службой ООО «КА «Мозаика».

Газета «Мозаика-Центр» (свидетельство ПИ № ТУ73-00048 от 23.12.2008): учредитель и издатель - ООО «КА «Мозаика» (ООО «РИЦ «Мозаика»); примерная тематика - реклама, объявления, новости, реклама - более 40%; территория распространения - Ульяновская область; тираж газеты - 50 100 экземпляров (согласно выходным данным газеты). В выходных данных газеты указано: «Распространяется бесплатно» (№ 39 (189) за 06.10.2012, № 5 (206) за 16.02.2013). Распространение газеты осуществляется курьерской службой ООО «КА «Мозаика».

Газета «Сити-Симбирск» (свидетельство: до 24.12.2012 - ПИ № ТУ73-00100 от 03.11.2009, после 24.12.2012 - ПИ № ТУ73-00300 от 24.12.2012): учредители - ООО «Сити Плюс» (до 24.12.2012), ООО «Газета «Сити» (после 24.12.2012); примерная тематика - рекламное издание; территория распространения - Ульяновская область; еженедельный тираж газеты - 222 000 экземпляров (согласно выходным данным газеты). В выходных данных газеты указано: «Распространяется бесплатно по офисам предприятий, организациям и почтовым ящикам жителей в Ульяновске; на фирменных стойках в магазинах «Пятерочка» по Ульяновской области» (№ 164 (1154) за 05.10.2012 и др.).

Газета «Новый град Симбирск» (свидетельство ПИ № ТУ73-00142 от 22.06.2010): учредитель - ООО «Росоптторг»; примерная тематика - информационно-рекламная, реклама - более 40%; территория распространения - Ульяновская область; тираж газеты - около 100 000 экземпляров. Газета «Новый град Симбирск» распространяется бесплатно по почтовым ящикам жителей Заволжского района г. Ульяновска. Распространение газеты осуществлялось ООО «Сити Симбирск».

Газета «Наши деньги73.ру» (свидетельство ПИ № ТУ73-00175 от 29.04.2011): учредитель и издатель - ООО «Наши деньги73.ру»; примерная тематика -

информационно-аналитическая, финансовая, экономическая, образовательная, реклама - не более 40%; территория распространения - г. Ульяновск, Ульяновская область; тираж номера - 50 000 экземпляров, месячный тираж - 100 000 экземпляров. В газете публикуется реклама. В выходных данных газеты указано: «Распространяется бесплатно и по подписке» (№ 11 (30) за 28.06.2012).

Газета «Ульяновск сегодня. Управдом73» является приложением к газете «Ульяновск сегодня» (свидетельство ПИ № ТУ73-00238 от 23.01.2012): учредитель - МБУ «Редакция газеты «Ульяновск сегодня»; примерная тематика - общественно-политическая, информационная, реклама - не более 40%; территория распространения - г. Ульяновск, Ульяновская область; тираж газеты - 100 000 - 150 000 экземпляров. В газете публикуется реклама. В выходных данных газеты указано: «Газета распространяется бесплатно» (№ 91 (1105) за 08.10.2012, № 96 (1110) за 22.10.2012, № 7 (1140) за 28.01.2013). Распространение газеты осуществляется ООО «Сити Симбирск».

Газета «Левый марш» (свидетельство ПИ № ФС8-0635 от 30.08.2007): учредитель - Ульяновское областное отделение КПРФ; примерная тематика - общественно-политическая, социально-экономическая, культурно-просветительская, реклама - не более 40%; территория распространения - Ульяновская область; тираж газеты - 150 000 экземпляров (№ 7 (260) за август 2012 года, № 8 (261) за сентябрь 2012 года). В выходных данных газеты указано: «Цена свободная», фактически газета распространяется бесплатно (пояснения Ульяновского областного отделения КПРФ - исх. № 9 от 04.02.2013, вх. № 850 от 04.02.2013).

Таким образом, потребители (жители) Ульяновской области, в том числе г. Ульяновска, получают бесплатно распространяемые газеты «Мозаика», «Мозаика-Пресс», «Мозаика-РИЦ», «Мозаика-Центр», «Сити-Симбирск», «Новый град Симбирск», «Наши деньги73.ру», «Ульяновск сегодня. Управдом73», «Левый марш», «Мой район Заволжье» и др. Среди указанных газет информационно-рекламными (реклама - более 40%) являются «Мозаика», «Мозаика-Пресс», «Мозаика-РИЦ», «Мозаика-Центр», «Сити-Симбирск», «Новый град Симбирск» и «Мой район Заволжье».

В рекламе «Бесплатные газеты? Да, получаем! В них удобно рыбу заворачивать. А «Сити» - газету «Сити» я читаю!», распространенной в октябре 2012 года в эфире «Дорожного радио» (г. Ульяновск), речь идет о газетах, получаемых потребителями бесплатно, то есть не приобретаемых за плату в розничной торговле и не получаемых по подписке.

Согласно «Толковому словарю русского языка» Ожегова С.И. и Шведовой Н.Ю. (М.: «Аз-буковник», 2001, стр. 45) слово «бесплатный» имеет значение «такой, за который не взимается плата». Следовательно, бесплатной газетой является та газета, за получение которой не взимается плата с получателя.

Таким образом, газеты «Мозаика», «Мозаика-РИЦ», «Мозаика-Пресс», «Мозаика-Центр», «Сити-Симбирск», «Новый град Симбирск», «Наши деньги73.ру», «Ульяновск сегодня. Управдом73», «Мой район Заволжье», «Левый марш» и др. являются «бесплатными газетами».

Комиссией не может быть принят довод представителя ООО «Сити-Симбирск» о том, что в рекламе идет речь о газете с названием «Бесплатная газета», поскольку в техническом задании на изготовление аудиоролика рекламы приведена фраза «бесплатные газеты» (во множественном числе), которая, в отличие от названия газеты «Сити», не заключена в кавычки как название периодического печатного издания.

В рекламе между предложениями «Бесплатные газеты? Да, получаем! В них удобно рыбу заворачивать» и «Сити» - газету «Сити» я читаю!» стоит союз «а». Согласно

«Толковому сло-варю русского языка» Ожегова С.И. и Шведовой Н.Ю. (М.: «Азбуковник», 2001, стр. 15) союз «а» соединяет предложения или члены предложения, выражая противопоставление, сопоставление. Таким образом, в тексте рассматриваемой рекламы противопоставляются, сопоставляются «бес- платные газеты» и «газета «Сити».

При этом, в рекламе непоименованным бесплатно распространяемым газетам (бесплатным газетам) приписывается качество упаковочного материала - «В них удобно рыбу заворачивать», а противопоставляемой (сопоставляемой) бесплатно распространяемой газете «Сити» («Сити-Симбирск») приписывается качество издания, которое читают, в отличие от первых, - «Сити» - газету «Сити» я читаю!». Таким образом, согласно рассматриваемой рекламе бесплатно распространяемые газеты «Мозаика», «Мозаика-РИЦ», «Мозаика-Пресс», «Мозаика-Центр», «Сити-Симбирск», «Новый град Симбирск», «Наши деньги73.ру», «Ульяновск сегодня. Управдом73», «Мой район Заволжье», «Левый марш» и др. - это бумага для упаковывания рыбы, а не газеты для чтения, получения информации. В соответствии с ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добро-совестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими про-давцами.

В соответствии с п. 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Исходя из данного определения, любая бесплатная газета, вводимая в оборот (получаемая читателем), является товаром. Основное потребительское свойство газеты - информирование, то есть в газете важно со-держание полезной для потребителей информации. Так как получение информации из газеты связано с процессом её чтения, то утверждение о том, что среди бесплатно распространяемых газет читают только газету «Сити» («Сити-Симбирск»), характеризует иные бесплатно распространяемые газеты как не содержащие полезную для потребителей информацию.

В рекламе «Бесплатные газеты? Да, получаем! В них удобно рыбу заворачивать. А «Сити» - газету «Сити» я читаю!» в некорректном сравнении иных бесплатно распространяемых газет с бесплатно распространяемой газетой Сити-Симбирск» исключена возможность наличия у первых тех положительных качеств, которые названы у газеты «Сити-Симбирск».

По мнению Комиссии, выражение «в них удобно рыбу заворачивать» как характеристика бесплатных газет, с которыми сопоставляется (которым противопоставляется) газета «Сити-Симбирск», подчеркивает пренебрежительное отношение к первым. Рыба имеет стойкий, резкий, часто неприятный, запах, рыба пачкает руки. В рекламе не утверждается, что в бесплатные газеты удобно заворачивать какие-либо иные продукты питания (мясо, колбасу, сыр и д.), либо удобно использовать их в иных хозяйственных целях.

В соответствии с п. 9 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными су-дами Федерального закона «О рекламе» при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к

деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся. Суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства. Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

В данном случае имеет место несопоставимое, неполное сравнение товаров, поскольку не-ясно, в какие конкретно бесплатные газеты «удобно рыбу заворачивать». Бесплатные газеты являются носителями разной информации, имеют разное дизайнерское и полиграфическое исполнение, имеют разную периодичность и др. Исходя из этого, можно сделать вывод, что отношение читателей к бесплатным газетам совершенно разное. Поскольку в рекламе не обозначены названия бесплатных газет, кроме газеты «Сити-Симбирск», допускается, что под фразой «бесплатные газеты» подразумеваются все газеты, получаемые читателями бесплатно на территории распространения рекламы. Таким образом, реклама газеты «Сити-Симбирск» нарушает требования п. 1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, большинство бесплатно распространяемых газет является рекламными изданиями либо изданиями, публикующими рекламу в объеме менее 40% площади газеты. Рекламные издания основной доход получают от распространения рекламы (платы за рекламу). В данном случае бесплатная газета рассматривается как рекламоноситель. Для рекламодателя, подающего рекламу в газету, важными являются такие свойства газеты как тираж, периодичность, территория распространения, способы распространения, читаемость газеты потребителями (потребителями рекламы) и др. В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - 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.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Согласно п. 1 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с п.п. 2 и 8 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков: - хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое

юридическое лицо осуществляет функции единоличного исполнительного органа этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства);
- лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку.

М<...>кая В.А. является директором (единоличным исполнительным органом) ООО «Сити плюс» и ООО «Сити Симбирск». Следовательно, ООО «Сити плюс» и ООО «Сити Симбирск», в силу п.п. 2 и 8 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции», являются группой лиц.

ООО «Сити плюс», ООО «Мозаика» (издатель газеты «Мозаика»), иные юридические лица медиа-холдинга «Мозаика» - издатели газет «Мозаика-Пресс», «Мозаика-РИЦ», «Мозаика-Центр», а также ООО «Росоптторг» (издатель газеты «Новый град Симбирск»), ООО «Наши деньги73.ру» (издатель газеты «Наши деньги73.ру») и др. на момент распространения рассматриваемой рекламы являлись конкурентами.

Из рекламы газеты «Сити-Симбирск» «Бесплатные газеты? Да, получаем! В них удобно рыбу заворачивать. А «Сити» - газету «Сити» я читаю!», распространенной в октябре 2012 года в эфире «Дорожного радио» (г. Ульяновск), следует, что бесплатно распространяемые газеты, публикующие рекламу, такие как «Мозаика», «Мозаика-Пресс», «Мозаика-РИЦ», «Мозаика-Центр», «Новый град Симбирск», «Наши деньги73.ру» и др., конкурирующие с газетой «Сити-Симбирск» на рынке рекламных услуг, хуже рекламируемой газеты, то есть не читаются потребителями рекламы, а используются в качестве упаковки для рыбы. Действия группы лиц в составе: ООО «Сити плюс» и ООО «Сити Симбирск», направлены на получение преимуществ на рынке информационных, рекламных услуг Ульяновской области, в том числе г. Ульяновска, противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Указанные действия могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам указанной группы лиц, являющимся учредителями и издателями бесплатных газет, в том числе являющихся рекламными изданиями, и могут нанести вред их деловой репутации.

Распространение недостоверной, некорректной информации о конкурентах противоречит обычаям делового оборота - сложившимся и широко применяемым в области предпринимательской деятельности правилам поведения, не предусмотренным законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каких-либо документах (ч. 1 ст. 5 ГК РФ). Введение в заблуждение, безусловно, нельзя назвать добропорядочным - достойным одобрения и честным, указанное действие не является справедливым и разумным, поскольку противоречит как нормам морали, так и этики предпринимательской деятельности.

Таким образом, указанная реклама является актом недобросовестной конкуренции группы лиц в составе: ООО «Сити плюс» и ООО «Сити Симбирск», и нарушает требования п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Комиссией не могут быть приняты доводы, содержащиеся в письменных пояснениях ООО «Сити Симбирск», вх. № 1679 от 01.03.2013, как основанные на неправильном толковании норм права. В указанных пояснениях ООО «Сити Симбирск», утверждая об отсутствии в действиях общества административного правонарушения, ссылается на нормы Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, тогда как дело № 9351/05-2012 рассматривается по признакам нарушения Федерального закона «О рекламе», в соответствии с требованиями

законодательства Российской Федерации о рекламе.

В качестве бесспорного доказательства по делу № 9351/05-2012 Комиссией не может быть принят акт экспертного исследования общественного мнения от 02.09.2012, составленный УГО-ОЗПП «Общественный контроль», по следующим основаниям.

Акт (от лат. «actus» - «действие») - это официальный документ, который констатирует произошедшее действие или факт хозяйственной жизни и подписывается уполномоченными должностными лицами. Указанный акт подписан единолично председателем УГООЗПП «Общественный контроль» Михеевой О.П.

Представителем ООО «Сити Симбирск» по настоящему делу является директор общества с ограниченной ответственностью «РК «АлмазГрупп» (далее - ООО «РК «АлмазГрупп») Назарова Е.В. УГООЗПП «Общественный контроль» и ООО «РК «АлмазГрупп» отвечают признакам взаимозависимости и аффилированности, что установлено вступившими в законную силу определениями Арбитражного суда Ульяновской области от 29.12.2011 по делу № А72-9817/2011 и от 04.05.2012 по делу № А72-4996/2011 (указанные судебные акты находятся в свободном доступе на сайте Арбитражного суда Ульяновской области).

ООО «РК «АлмазГрупп» и УГООЗПП «Общественный контроль» имеют единый офис. Телефон: 97-97-97 указан на бланке УГООЗПП «Общественный контроль» и указывается в рекламе ООО «РК «АлмазГрупп» (газета «Сити-Симбирск»: № 48 (1038) за 29.03.2012 - стр. 15, № 58 (1048) за 13.04.2012 - стр. 15, № 69-71 (1059-1061) за 03.05.2012 - стр. 14, № 130 (1120) за 10.08.2012 - стр. 14 и др.).

Согласно акту экспертного исследования общественного мнения от 02.09.2012, перед интервьюируемыми ставился вопрос: «Какие для Вас, как для потребителя, важные и полезные по-ребительские свойства бесплатных газет, печатаемых на бумажной основе?». В акте приведено только 100 вариантов ответов 100 интервьюируемых, тогда как каждый интервьюируемый должен был отметить «свойства», то есть ряд свойств, а не одно свойство. Большинство интервьюируемых (43 человека или 43,0%) отметили, что бесплатные газеты они используют для чтения. Удобство бесплатных газет для заворачивания рыбы отметили только 2 человека или 2,0% опрошенных. Таким образом, из акта следует, наиболее характерным применением бесплатных газет является их чтение, а заворачивание рыбы. Комиссия ставит под сомнение логичность второго варианта использования бесплатных газет, поскольку в условиях широкой доступности специальных упаковочных материалов (полиэтиленовые пакеты разной прочности, пленочная продукция, фольга и др.) негигиеничный способ упаковывания рыбы в пропускающую влагу и жир газетную бумагу с типографской краской может нанести вред здоровью.

Из письма ООО «Сити Симбирск» в УГОЗПП «Общественный контроль» с просьбой провести экспертное исследование общественного мнения (исх. № 083 от 30.08.2012), а также из акта от 02.09.2012 не следует, что исследование проводилось именно с целью составления текста рекламы, в акте нет указания на нормативные правовые акты, касающиеся сферы рекламы.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных в ч. 2 ст. 5 указанного Федерального закона, несет рекламодатель.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о

рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ООО «Сити Симбирск» заключен договор на предоставление услуг по изготовлению и размещению рекламной продукции № б/н от 03.09.2012 с ООО «ФБР 73». Согласно указанному договору исполнителем (ООО «ФБР 73») предоставлены заказчику (ООО «Сити Симбирск») услуги по изготовлению аудиоролика рекламы газеты «Сити-Симбирск» и её распространению в эфире радиостанции «Дорожное радио» (103,5FM, г. Ульяновск) (п.п. 1.1, 1.1.1, 1.1.2 договора, приложение № 2 от 01.10.2012 к договору). В соответствии с п. 2.1.1 договора № б/н от 03.09.2012, приложением № 1 от 03.09.2012 к договору заказчик обязан предоставить исполнителю всю информацию, документы, материалы, необходимые для выполнения работ (оказания услуг) по договору. Содержание аудиоролика рекламы определено ООО «Сити Симбирск» в техническом задании на изготовление ролика «Сити», подписанном выпускающим редактором общества С<...>м Е.Ю. ООО «Сити Симбирск» и ООО «ФБР 73» подписан акт № 100152 от 31.10.2012 на изготовление аудиоролика, в котором указано: «Вышеперечисленные услуги выполнены полностью и в срок. Заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет». Указанный акт подписан директором ООО «Сити Симбирск» М<...>кой В.А. и скреплен печатью общества.

Таким образом, ООО «Сити Симбирск» в данном случае является рекламодателем.

Согласно приложению № 2 к договору на предоставление услуг по изготовлению и размещению рекламной продукции № б/н от 03.09.2012 рассматриваемая аудиореклама транслировалась в эфире «Дорожного радио» (г. Ульяновск) 4, 6, 8, 10, 12, 13, 15, 17, 19, 21, 23, 25, 27, 29, 31 октября 2012 года по 3 раза - в 08 час. 15 мин., в 17 час. 15 мин. и в 18 час. 15 мин.

В ходе рассмотрения дела № 9351/05-2012 в Ульяновское УФАС России поступила копия ходатайства ООО «Сити Симбирск» (исх. № 006 от 05.02.2013, вх. № 919 от 06.02.2013) об отводе сотрудников Ульяновского УФАС России и передаче дела в любой иной территориальный орган ФАС России. Указанное ходатайство адресовано руководителю ФАС России Артемьеву И.Ю., в ФАС России передано 06.02.2013 по факсу и продублировано заказным письмом с уведомлением. На момент вынесения настоящего решения Ульяновское УФАС России не располагает информацией о результатах рассмотрения должностными лицами ФАС России ходатайства ООО «Сити Симбирск».

В ходатайстве указано, что, по мнению общества, «УФАС по Ульяновской области предвзято относится к руководителю организации М<...>кой В.А., а также к ООО

«Сити Симбирск», к конкурентам газеты «Мозаика», и совершает действия, по нашему мнению, направленные на устранение конкурентов данной газеты». Также ООО «Сити Симбирск» полагает, что предвзятость сотрудников Ульяновского УФАС России подтверждается судебными актами арбитражных судов, вступившими в законную силу, по делам № А72-1286/2012 и № А72-9148/2012; указанными актами признаны незаконными действия сотрудников управления, которыми рассматривается настоящее дело. Также из ходатайства следует, что ООО «Сити Симбирск», полагая, что действия сотрудников Ульяновского УФАС России содержат признаки коррупции, обратилось с заявлением к независимым экспертам, аккредитованным Министерством юстиции Российской Федерации, о предоставлении заключения о наличии либо отсутствии признаков коррупции в действиях сотрудников управления, для предоставления данного заключения в Антиторрупционный совет при Президенте Российской Федерации. В заседании по рассмотрению дела 01.03.2013 представитель ООО «Сити Симбирск» Н<...>ва Е.В. устно подтвердила, что копия указанного ходатайства направлена в ФАС России, однако документальное подтверждение направления не представлено.

Удовлетворение данного ходатайства не входит в компетенцию комиссии по рассмотрению дела № 9351/05-2012. Кроме того, ходатайство не основано на нормах закона. Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, и Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным приказом ФАС России от 28.12.2007 № 453, не предусмотрена возможность передачи комиссией территориального органа ФАС России рассматриваемого дела о нарушении законодательства о рекламе в иной территориальный орган по ходатайству лица, участвующего в деле. Пунктами 3, 4 указанных Правил предусмотрено, что дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В случае распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, только на территории, подведомственной одному территориальному органу Федеральной антимонопольной службы, дела возбуждаются и рассматриваются по месту распространения такой рекламы.

Судебными актами по делам № А72-1286/2012 и № А72-9148/2012 признаны незаконными решение и постановление о привлечении к административной ответственности Ульяновского УФАС России. Данными судебными актами действия конкретных сотрудников Ульяновского УФАС России не только не признаны незаконными, но даже не оценивались.

Комиссия не располагает доказательствами того, что ФАС России, вышестоящими должностными лицами принято решение об отводе председателя либо членов комиссии. Срок рассмотрения дела истекает 06.03.2013. Решение Комиссией принимается независимо от кого-либо, после всесторонней оценки всех имеющихся доказательств по делу. Указанное ходатайство ООО «Сити Симбирск» Комиссия оценивает как не основанное на законе и фактических обстоятельствах, как преследующее цель оказания давления на председателя и

членов комиссии с целью вынесения необъективного решения по делу.

От ООО «Сити Симбирск» поступило ходатайство (исх. № 009 от 19.02.2013, вх. № 1505 от 25.02.2013) о привлечении к участию в деле в качестве заинтересованных лиц членов совета НП «АКАУ» и запросе у них сведений об участии на заседании совета, на котором принималось решение об обращении с заявлением в Ульяновское УФАС России, протокола заседания совета по данному вопросу, сведений о распространении данными членами совета бесплатных газет на территории г. Ульяновска и Ульяновской области, сведений о вхождении в совет и членстве в парт-нерстве организаций, распространяющих бесплатные газеты.

Указанное ходатайство не удовлетворено по следующим основаниям.

Факт распространения в эфире «Дорожного радио» (г. Ульяновск) в региональном реклам-ном блоке рекламы газеты «Сити» был обнаружен сотрудниками Ульяновского УФАС России (служебная записка № 781 от 06.12.2012). Данный факт явился основанием для направления 01.11.2012 запроса о предоставлении информации в адрес рекламораспространителя - ООО «ФБР 73». Первое обращение НП «АКАУ» (исх. № 63 от 08.11.2012, вх. 9646 от 08.11.2012) в управление поступило позже - 08.11.2012. В случае отсутствия обращения НП «АКАУ», дело о нарушении законодательства о рекламе было бы возбуждено исключительно по личной инициативе Ульяновского УФАС России.

Согласно п. 6 устава НП «АКАУ», утвержденного общим собранием членов партнерства (протокол № 34 от 25.05.2012), единоличным исполнительным органом партнерства является исполнительный директор. В соответствии с п. 6.5.2 устава НП «АКАУ» в целях исполнения возложенных на него обязанностей исполнительный директор без доверенности действует от имени партнерства и представляет его интересы. Поскольку обращения НП «АКАУ» (исх. № 63 от 08.11.2012, вх. 9646 от 08.11.2012; исх. № 75 от 19.11.2012, вх. № 9959 от 19.11.2012) оформлены на бланках некоммерческого партнерства, подписаны исполнительным директором К<...>вой Т.М., подпись которой скреплена печатью партнерства, у Ульяновского УФАС России не было оснований для отказа в их принятии к рассмотрению.

К участию в деле в качестве заинтересованных лиц привлечены издатели бесплатных газет г. Ульяновска с наиболее крупными тиражами, от них получены пояснения по делу. Привлечение иных лиц к участию в деле Комиссия считает нецелесообразным, поскольку обращений с их стороны по поводу распространения рассматриваемой рекламы в Ульяновское УФАС России не поступило, указанные лица не являются участниками процесса изготовления и распространения рекламы газеты «Сити-Симбирск». Документы, о затребовании которых ходатайствует ООО «Сити Симбирск», не имеют отношения к обстоятельствам распространения рекламы.

От ООО «Сити Симбирск» поступило ходатайство о приобщении к материалам дела № 9351/05-2012 сведений о том, кто и когда наделял заместителя руководителя Ульяновского УФАС России полномочиями председателя комиссии (исх. № 009 от 19.02.2013, вх. № 1505 от 25.02.2013). Данное ходатайство Комиссией удовлетворено - к материалам дела приобщена копия приказа Ульяновского УФАС России от 11.10.2011 № 385, согласно которому П<...>в, занимающий должность заместителя руководителя управления, замещает председатели комиссии заместителя руководителя управления - начальника отдела С<...>ва, в случае его временного отсутствия.

На заседании по рассмотрению дела № 9351/05-2012 01.03.2013 представителем ООО «Сити Симбирск» заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела с целью получения до-полнительных доказательств: от НП «АКАУ» - протокола заседания Совета партнерства, на кото-ром принято решение о направлении

обращения о нарушении законодательства о рекламе в Ульяновское УФАС России, от ООО «Мозаика» - акта экспертного заключения, которым подтверждено, что газета «Мозаика» используется исключительно для чтения.

Ходатайство Комиссией не удовлетворено, поскольку упомянутый протокол заседания совета НП «АКАУ» затрагивает исключительно взаимоотношения членов партнерства и никоим образом не влияет на содержание и обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы газеты «Сити-Симбирск». Ульяновским УФАС России от НП «АКАУ» получено заявление, оформленное надлежащим образом, в соответствии с требованиями законодательства о рекламе. На заседании 01.03.2013 представителем ООО «Мозаика» устно пояснено, что акт экспертного заключения, которым было бы подтверждено, что газета «Мозаика» используется исключительно для чтения, у общества отсутствует. Комиссия, в свою очередь, считает, что доказательств, имеющих в материалах дела, достаточно для принятия решения по нему.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Бесплатные газеты? Да, получаем! В них удобно рыбу заворачивать. А «Сити» - газету «Сити» я читаю!», распространенную в эфире «Дорожного радио» (103,5FM, г. Ульяновск), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пунктов 1 и 4 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 18.03.2013.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии