

резольютивная часть оглашена 28 апреля 2011 года
изготовлено в полном объеме 16 мая 2011 года
г. Ижевск

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует); <...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции - кворум соблюден,

рассмотрев дело № СЮ 04-03/2011-44Р, возбужденное в отношении ООО «НР» и ИП <...> по факту распространения рекламы мебельного салона «ДАРДИ» в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска в январе 2011г., с признаками нарушения статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии:

представителя ООО «НР» - <...>, действующей на основании доверенности № 14 от 25.04.2011г.; <...>.

УСТАНОВИЛА:

С 01 февраля 2011г. по 01 марта 2011г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) в отношении ООО «НР» проведена плановая выездная проверка на предмет соблюдения указанным лицом законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории города Ижевска, за период июль 2010 года - январь 2011 года.

В ходе данного мероприятия установлено, что в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска в январе 2011г., распространялась реклама мебельного салона «DARDI», имеющая следующий видеоряд: на синем фоне текст «новый год время волшебства кухни, мягкая, корпусная, офисная мебель DARDI т.52-92-15», с изображением дивана, платяного шкафа и Торгового центра «Коста Бланка» с указанием адреса, сайта и телефона, дополненный голосовым сопровождением: «Новый год время волшебства закажи кухню мягкую или корпусную мебель и получи новогодний подарок от мебельного салона DARDI мы не учимся мы уже волшебники».

Указанная реклама была размещена на основании договора № 0837713-10 на оказание рекламно-информационных услуг от 31.08.2010г., заключенного между ООО «НР» (Исполнитель) и <...> (Заказчик).

В соответствии с представленным видеоматериалом, рассматриваемая реклама выходила в следующее время: 03.01.2011г. в 09:23:06 часов, 09:51:56 часов, 10:12:32 часов, 10:45:29 часов, 14:52:07 часов, 15:51:26 часов, 16:51:13 часов, 21:39:16 часов, 23:08:45 часов; 11.01.2011г. в 07:50:57 часов, в 09:52:55 часов, в 10:54:16 часов, в 11:20:18 часов, в 14:05:44 часов, в 14:52:46 часов, в 15:42:46 часов, в 16:14:54 часов, в 16:34:42 часов, в 20:50:51 часов, в 22:07:16 часов; 13.01.2011г. в 14:12:11 часов, 14:57:20

часов, 15:51:33 часов, 16:13:13 часов, 16:37:10 часов; 14.01.2011г. в 07:44:01 часов, в 04:19:35 часов, в 10:54:06 часов, в 11:23:08 часов, в 14:08:22 часов, в 14:52:20 часов, в 15:49:49 часов, в 16:08:46 часов, в 16:32:48 часов, в 20:09:13 часов, в 20:50:25 часов.

18 марта 2011г. Удмуртским УФАС России был направлен запрос № СЮ 01-17-04/2025 в адрес ИП <...> о представлении документов и сведений, необходимых для установления наличия или отсутствия нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении указанной рекламы.

На указанный запрос ИП <...> представлены следующие документы: копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе серия <...> копия свидетельства о регистрации в качестве индивидуального предпринимателя серия <...> копия договора № 083713-10 на оказание рекламно- информационных услуг от 31.08.2010г.; копия договора № 0821121-10 на производство аудиовизуального произведения от 20.10.2010г.; копия заказа на размещение рекламы № 000000000352 от 31.08.2010г.; копия заказа на размещение рекламы № 000000000375 от 06.09.2010г.; копия заказа на размещение рекламы № 000000000836 от 14.12.2010г.; копия акта сдачи-приемки выполненных работ (оказанных услуг) от 18.01.2010г. к договору на оказание рекламно- информационных услуг № 083713-10 от 31.08.2010г.; копия акта сдачи-приемки выполненных работ (оказанных услуг) от 31.01.2010г. к договору на производство аудиовизуального произведения № 0821121-10 от 20.10.2010г.; копия акта сдачи-приемки выполненных работ (оказанных услуг) от 31.01.2010г. к договору на оказание рекламно- информационных услуг № 083713-10 от 31.08.2010г.; копия платежного поручения № 171 от 30.11.2010г.; копия квитанции к приходно-кассовому ордеру № 484 от 02.12.2010г. с копией кассового чека № 1537412; копия предложения пакета «Засоли»; копия информационного листа, содержащего условия о проведении акции; копия видеоролика; уведомление о невозможности ИП <...> представить копию чека и приходно-кассовый ордер на сумму 24 000 руб. ввиду утери.

04 апреля 2011г. Удмуртским УФАС России было возбуждено дело № СЮ 04-03/2011-44Р в отношении ООО «НР» и ИП <...> по признакам нарушения ст. 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», по факту распространения на телеканале «ТНТ-Новый Регион» рекламы мебельного салона «DARDI», содержащей информацию о том, что при заказе кухни, мягкой или корпусной мебели покупатель получает подарок от мебельного салона, без указания сроков выдачи подарков, сведений об источнике информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве подарков, сроках, месте и порядке их получения.

Рассмотрение дела № СЮ 04-03/2011-44Р было назначено на 28 апреля 2011г.

Во исполнение пункта 5 определения о возбуждении дела ООО «НР» представило копию должностной инструкции от 03.03.2008г, копию приказа № 126-к от 01.09.2010г., копию заявки на производство рекламы, а также письменные пояснения, согласно которым 20.11.2010г. между ООО «НР» (Исполнитель) и ИП <...> (Заказчик) был заключен договор на производство аудиовизуального произведения № 0821121-10. По условиям данного договора Исполнитель принял на себя обязательство изготовить аудиовизуальное произведение – динамичную заставку, хронометражем 10 секунд. Пункт 6.4. Договора гласит, что Заказчик является рекламодателем и несёт полную правовую ответственность за содержание и достоверность информации, содержащейся в видеопродукции и риск возможных убытков. 23.11.2010г. Заказчиком была предоставлена информация для

производства динамичной заставки и утверждена заявка на производство (техническое задание). При устной беседе, Заказчику было разъяснено, что предоставленная им рекламная информация содержит стимулирующее мероприятие, поэтому ему необходимо представить и указать в динамичной заставке сроки проведения мероприятия, а также источник информации об организаторе, правилах проведения мероприятия, количестве призов, сроках, месте и порядке их получения. Данные разъяснения при производстве динамичной заставки ИП <...> учтены не были. В январе 2011г. в эфире телеканала «ТНТ-Новый Регион» на основании договора № 083713-10 от 31.08.2010г., заключенного между ООО «НР» (Исполнитель) и ИП <...> (Заказчик) была размещена реклама мебельного салона «DARDI» с нарушением ст. 9 ФЗ «О рекламе». Так п. 6.1.2. Договора предусматривает, что Заказчик полностью за свой счет несет ответственность за достоверность содержания информации, используемой с его ведома, и ее соответствие фактическому положению дел и действующему законодательству. Нарушения в рассматриваемой рекламе были вызваны неисполнением ИП <...> рекомендаций и прямых указаний ООО «НР» на предмет обязательного содержания в рекламе мебельного салона «DARDI» информации, предъявляемой ФЗ «О рекламе» к проведению стимулирующего мероприятия, а также неисполнением своих должностных обязанностей заместителем директора по производству <...> Согласно п. 2.8. должностной инструкции, заместитель директора по производству ООО «НР» осуществляет организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции в области контроля за соблюдением требований рекламного законодательства, выдачу рекламного материала в эфир. Согласно приказу № 126-К от 01.09.2010г., заместитель директора по производству <...> назначен ответственным лицом за соблюдение требований рекламного законодательства и выдачу рекламных материалов в эфир. Заместитель директора по производству должен был передать перед тем как выпустить рекламные материалы в эфир телеканала «ТНТ-Новый Регион», осуществить первичный контроль рекламы, затем передать на проверку и утверждение юристу, а после проведенных вышеуказанных действий и необходимых согласований передать программному редактору для включения в эфирную путевку. Данные действия со стороны заместителя директора по производству произведены не были.

Следствием неисполнения своих должностных обязанностей <...>. явилось распространение в эфире телеканала «ТНТ-Новый Регион» не соответствующего законодательству о рекламе рекламного ролика мебельного салона «DARDI». О допущенных нарушениях директор ООО «НР» не знал и был поставлен в известность только при получении выданного Удмуртским УФАС России акта проверки.

На заседании Комиссии, состоявшемся 28 апреля 2011г., ИП <...> пояснила, что в период с 01.01.2011г. по 31.01.2011г. в мебельном салоне «DARDI», расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. Удмуртская, 161, проходила акция под названием: «каждому покупателю подарок». Подарки выдавались всем без исключения, в виде бутылки шампанского, при заключении договора на изготовление мебели. Информация о предоставлении подарков располагалась возле рабочего стола в салоне «DARDI». Информация о сроках проведения указанной акции в рассматриваемой рекламе, распространяемой на телеканале «ТНТ-Новый Регион» не была указана в связи с тем, что ИП <...> не знала, сколько продлится данная акция.

Рассматриваемый рекламный ролик был изготовлен ООО «НР» за счет средств ИП

<...>.

Представитель ООО «НР», на заседании Комиссии, поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях, представленных в материалы дела.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска в январе 2011г., распространялась реклама мебельного салона «DARDI», имеющая следующий видеоряд: на синем фоне текст «новый год время волшебства кухни, мягкая, корпусная, офисная мебель DARDI т.52-92-15», с изображением дивана, платяного шкафа и Торгового центра «Коста Бланка» с указанием адреса, сайта и телефона, дополненный голосовым сопровождением: «Новый год время волшебства закажи кухню мягкую или корпусную мебель и получи новогодний подарок от мебельного салона DARDI мы не учимся мы уже волшебники».

В соответствии с представленным видеоматериалом, рассматриваемая реклама выходила в следующее время: 03.01.2011г. в 09:23:06 часов, 09:51:56 часов, 10:12:32 часов, 10:45:29 часов, 14:52:07 часов, 15:51:26 часов, 16:51:13 часов, 21:39:16 часов, 23:08:45 часов; 11.01.2011г. в 07:50:57 часов, в 09:52:55 часов, в 10:54:16 часов, в 11:20:18 часов, в 14:05:44 часов, в 14:52:46 часов, в 15:42:46 часов, в 16:14:54 часов, в 16:34:42 часов, в 20:50:51 часов, в 22:07:16 часов; 13.01.2011г. в 14:12:11 часов, 14:57:20 часов, 15:51:33 часов, 16:13:13 часов, 16:37:10 часов; 14.01.2011г. в 07:44:01 часов, в 04:19:35 часов, в 10:54:06 часов, в 11:23:08 часов, в 14:08:22 часов, в 14:52:20 часов, в 15:49:49 часов, в 16:08:46 часов, в 16:32:48 часов, в 20:09:13 часов, в 20:50:25 часов.

Согласно п. 1) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение, распространяемое в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска в январе 2011г., адресовано неопределенному кругу лиц – потенциальным зрителям телеканала, направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования – мебельному салону «DARDI», а также к предоставляемым подаркам при заказе в указанном салоне мебели, формирует и поддерживает интерес к данным объектам, следовательно, является рекламой мебельного салона «DARDI», а также услугам, оказываемым данным салоном.

Указанная реклама была размещена на основании договора № 0837713-10 на оказание рекламно-информационных услуг от 31.08.2010г., заключенного между ООО «НР» (Исполнитель) и ИП <...> (Заказчик). Согласно данного договора, Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства по оказанию услуг в размещении рекламно-информационного материала, предоставленных Заказчиком в эфир Телеканала, а Заказчик в свою очередь, обязуется принять оказанные услуги и оплатить их в объеме и в сроки, указанные в Договоре.

На основании указанного договора рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>, как лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы «Новый год время волшебства закажи кухню мягкую или корпусную мебель и получи новогодний подарок от мебельного салона DARDI мы не учимся мы уже волшебники» для последующего распространения в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска.

Рекламораспространителем данной рекламы является ООО «НР», которое непосредственно осуществило распространение рассматриваемой рекламы в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска.

Согласно пояснениям ИП <...>, подарок в виде бутылки шампанского предоставлялся всем покупателям без исключения при заключении договора на изготовление мебели.

Согласно письма № АН/16754 Федеральной антимонопольной службы от 31.05.2010г., мероприятие, по условиям которого подарки предоставляются всем лицам, совершившим покупку, не подпадают под понятие стимулирующего мероприятия, предусмотренного статьей 9 ФЗ «О рекламе», и на рекламу такого мероприятия не распространяются требования статьи 9 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в связи с тем, что в мебельном салоне «DARDI» подарки предоставляются всем покупателям, сделавшим заказ в данном салоне, то указанное мероприятие не подпадает под понятие стимулирующее, в связи с чем, требования ст. 9 ФЗ «О рекламе» не нарушаются.

Кроме того, при рассмотрении материалов дела, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к выводу о необходимости переквалификации действий ИП <...> по признакам нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», в связи с отсутствием в вышеуказанной рекламе части существенной информации о необходимости получения подарков, в частности указания в вышеуказанной рекламе информации о сроках проведения данного мероприятия, что может исказить смысл информации и ввести потребителей в заблуждение.

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «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.

Рассматриваемое рекламное сообщение содержит следующий видеоряд: на синем фоне текст «новый год время волшебства кухни, мягкая, корпусная, офисная мебель DARDI т.52-92-15», с изображением дивана, платяного шкафа и Торгового центра «Коста Бланка» с указанием адреса, сайта и телефона, дополненный голосовым сопровождением: «Новый год время волшебства закажи кухню мягкую или корпусную мебель и получи новогодний подарок от мебельного салона DARDI мы не учимся мы уже волшебники».

Согласно информационного листа, содержащего условия проведения акции представленного ИП <...> в материалы дела, а также устных пояснений данного лица установлено, что рассматриваемая акция по предоставлению подарков покупателям проводилась в период с 01.01.2011г. по 31.01.2011г.

В рекламе мебельного салона «DARDI» содержится информация о получении подарков при заказе мебели в мебельном салоне «DARDI», вместе с тем, отсутствует информация о сроках проведения данного мероприятия, что может исказить смысл информации и ввести потребителей в заблуждение.

Информация о сроках проведения данного мероприятия, является существенной и ее отсутствие искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рассматриваемой рекламы.

Следовательно, отсутствие в рекламе вышеуказанной информации, является нарушением части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, ИП <...>, определив объект рекламирования мебельного салона «DARDI» с отсутствием части существенной информации о сроках проведения акции по получению подарков при заказе мебели в мебельном салоне «DARDI», для последующего размещения в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска, нарушила требования ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе». v

Принимая во внимание то обстоятельство, что до рассмотрения дела доказательства устранения нарушения законодательства РФ о рекламе со стороны ИП <...> представлены не были, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, в соответствии с пп. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508.

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пп. 36-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п. 3.53, п. 3.55, пп. 3.55.1-3.55.6, п.3.56, пп.3.56.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 28.12.2007г. № 453, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу мебельного салона «DARDI», распространяемую в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска в январе 2011г., имеющей следующий видеоряд: на синем фоне текст «новый год время волшебства кухни, мягкая, корпусная, офисная мебель DARDI т.52-92-15», с изображением дивана, платяного шкафа и Торгового центра «Коста Бланка» с указанием адреса, сайта и телефона, дополненный голосовым сопровождением: «Новый год время волшебства закажи кухню мягкую или корпусную мебель и получи новогодний подарок от мебельного салона DARDI мы не учимся мы уже волшебники»,

ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <...> рекламодателем, нарушившим ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...>производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Производство по делу в отношении ООО «НР» прекратить в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличие фактов нарушения статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Решение и предписание могут быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии