

РЕШЕНИЕ

23 августа 2016 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 09 августа 2016 года.

Решение в полном объеме изготовлено 23 августа 2016 года.

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

Председатель комиссии: Д.А. Шелестенко заместитель руководителя управления - начальник отдела защиты конкуренции;

Члены комиссии:

Ю.В. Селезнева государственный инспектор отдела защиты конкуренции,

Т.А. Филатова государственный инспектор отдела защиты конкуренции, рассмотрев дело № 12 по признакам нарушения ст. 16, п. 8, п. 13 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» областным бюджетным учреждением «Издательский дом «Липецкая газета» и обществом с ограниченной ответственностью «ЕСР-Дистрибьюция» (115280, г. Москва, ул. Автозаводская, д. 23, корп. 7 ИНН 7725753325 ОГРН 1127746264711) (далее – ООО «ЕСР-Дистрибьюция»).

в присутствии на заседании:

представителя заявителя – Липецкая торгово-промышленная палата <...> (по доверенности);

представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения ФЗ «О рекламе» - ОБУ «ИД «Липецкая газета» <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (по доверенности);

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения ФЗ «О рекламе» - ООО «ЕСР-Дистрибьюция» <...> (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

В Липецкое УФАС России поступило заявление Липецкой торгово-промышленной палаты о том, что в информационно-аналитическом еженедельном журнале «Итоги недели» №18 /400/ 09.05-15.05 /2016/ распространяется информация в виде статьи корреспондента Ольги Головиной на стр. 16-17: «ИЩИТЕ СПРАВЕДЛИВОСТЬ В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ».

Данная информация содержит признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно Свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ 48-000172 от 27.01.2012, выданного Роскомнадзором, учредителем журнала «Липецкая газета: итоги недели» является Областное бюджетное учреждение «Издательский дом «Липецкая газета» (398005, г. Липецк, ул. Московская, дом 83). Данное средство массовой информации является информационно-аналитическим изданием. Объем рекламы не может превышать 40 %.

Согласно п. 1 ч.1 ст. 3 Закона реклама - 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 п. 2 ч. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» 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.

п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно Свидетельству о регистрации СМИ, территорией распространения информационно-аналитического еженедельного журнала «Итоги недели» является Липецкая область.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама должна быть адресована неопределенному кругу лиц. Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Таким образом, информация в виде статьи корреспондента Ольги Головиной: «ИЩИТЕ СПРАВЕДЛИВОСТЬ В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ», размещенная на стр. 16-17 информационно-аналитического еженедельного журнала «Итоги недели» доводятся до неопределенного круга лиц, направлены на выделение товара, а именно услуг Первого Третейского Арбитражного суда Липецкой области, привлечение внимания потребителей к данному суду, формирование и

поддержание их интереса к оказываемым услугам, что, в свою очередь, способствует их продвижению на рынке.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 2 Закона о рекламе, данный закон не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Аналитический материал по своей сути представляет информационный блок, состоящий из описания исследования какого-либо факта, процесса, явления путем логических приемов, обоснованных выводов и прогнозов, характерных для совокупности товаров. При этом такой материал содержит в себе направленность на обзор опыта либо исторического развития сегмента, но не конкретного субъекта, в частности, с использованием приемов анализа и верифицированного сравнения.

В то же время, информация рекламного характера по своему содержанию и структуре преимущественно привлекает внимание читателя к определенному товару, в ущерб информации об иных участниках рынка, товарах, выделяет их на фоне остальных. Такая реклама направлена на продвижение на рынке конкретных, определенных товаров и не относится к справочно-информационным, аналитическим материалам, имеющим основной целью информационный обзор.

Информационные материалы (статьи, публикации и т.п.) о состоянии определенного товарного рынка, в которых внимание читателя преимущественно привлекается к какому-либо товару, которые содержат сведения, формирующие или поддерживающие интерес к данному товару, в ущерб информации об иных участниках рынка, товарах, и направленные на продвижение на рынке конкретного товара, могут рассматриваться в качестве рекламы этого товара. На такие материалы распространяются требования Закона о рекламе.

Информация на странице 16-17 информационно-аналитического еженедельного журнала «Итоги недели» №18 /400/ 09.05-15.05 /2016/ содержит следующие сведения: информационный материал под заголовком «ИЩИТЕ СПРАВЕДЛИВОСТЬ В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ», текст с преимуществами обращения граждан в Первый Арбитражный третейский суд Липецкой области, изображение судьи в судейской мантии и Государственного герба Российской Федерации с надписью «Арбитражный процессуальный кодекс». Сообщение подобных сведений безусловно создает у заинтересованного потребителя интерес к рекламируемому товару.

Следует отдельно отметить тот факт, что описание деятельности Первого Арбитражного третейского суда Липецкой области изложено исключительно в позитивной манере, отсутствует указание на недостатки товара, что исключает объективный характер спорных материалов, который присущ справочно-информационным и аналитическим материалам.

На основании изложенного, можно сделать вывод о том, что рассматриваемая информация о Первом Арбитражном третейском суде является рекламой.

В соответствии со статьей 36 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991

года № 2124-1 «О средствах массовой информации», распространение рекламы в средствах массовой информации осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о рекламе.

В соответствии со статьей 16 Закона о рекламе, размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы». Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок процентов объема одного номера периодических печатных изданий.

В рекламе Первого Арбитражного третейского суда Липецкой области в информационно-аналитическом еженедельном журнале «Итоги недели» №18 /400/ 09.05-15.05 /2016/ отсутствуют пометки «реклама» или «на правах рекламы».

Согласно п. 4 ч.1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям Законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п. 7 ч. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных статьей 16 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно положениям статьи 2 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 года № 2124-1 «О средствах массовой информации», под распространителем понимается лицо, осуществляющее распространение продукции средства массовой информации по договору с редакцией, издателем или на иных законных основаниях.

Рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителя, т.е. Областное бюджетное учреждение «Издательский дом «Липецкая газета» (398005, г. Липецк, ул. Московская, дом 83).

В соответствии с указанными выше фактами, реклама, распространяемая в информационно-аналитическом еженедельном журнале «Итоги недели» №18 /400/ 09.05-15.05 /2016/ в виде статьи корреспондента Ольги Головиной на стр. 16-17: «ИЩИТЕ СПРАВЕДЛИВОСТЬ В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ», содержит признаки нарушения статьи 16 Федерального закона «О рекламе», т. к. размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой "реклама" или пометкой "на правах рекламы", однако такая пометка отсутствует.

Кроме того, в рекламе Первого Арбитражного Третейского суда Липецкой области содержится следующая информация: «За два месяца работы Первый Арбитражный Третейский суд Липецкой области принял более двадцати исковых заявлений». Однако в ответе на запрос Липецкого УФАС России исх. № 2952-04 от 30.05.2016, Первый Арбитражный третейский суд при обществе с ограниченной ответственностью «ЕСР-Дистрибьюция» сообщает, что Первый Арбитражный

Третейский суд Липецкой области ведет организационную работу и исковых заявлений на рассмотрение в третейский суд не поступало.

В соответствии с п. 13 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о фактическом размере спроса на рекламируемый или иной товар.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламоделец.

Первый Арбитражный третейский суд при обществе с ограниченной ответственностью «ЕСР-Дистрибьюция» представил в Липецкое УФАС копию договора оказания услуг № В23\48-1-1 от 27 ноября 2015 г., заключенного между ООО «ЕСР-Дистрибьюция» и ИП Федоровым Юрием Николаевичем, в соответствии с которым, региональный суд (ИП Федоров Ю.Н.) обязуется осуществлять маркетинговые работы, направленные на популяризацию деятельности Первого Арбитражного третейского суда на выделенной территории (п. 3.2.1.1. договора). Кроме того, в Липецкое УФАС России ОБУ «ИД «Липецкая газета» была представлена копия договора о размещении информационных материалов от 13 мая 2016 г., заключенного между областным бюджетным учреждением «Издательский дом «Липецкая газета» и ИП Федоровым Юрием Николаевичем.

п. 5 ст. 3 Закона «О рекламе» гласит, что рекламоделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламоделем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации.

При этом отнесение того или иного лица к рекламоделю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Стоит отметить, что к договорам, заключаемым на распространение рекламы, применяются общие положения Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации о сделках. Согласно [пункту 1 статьи 182](#) Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Так, например, в случае если реклама размещается на основании договора, заказчиком рекламы по которому выступает физическое лицо - законный

представитель юридического лица, или уполномоченный представитель юридического лица, и такого рода договор заключается в интересах юридического лица, то рекламодателем такой рекламы признается данное юридическое лицо, в том числе поскольку в силу объекта рекламирования и обстоятельств распространения рекламы данное юридическое лицо заинтересовано в распространении рекламы.

На основании вышеизложенного, рекламодателем спорной рекламы является ООО «ЕСР-Дистрибьюция» (115280, г. Москва, ул. Автозаводская, д. 23, корп. 7 ИНН 7725753325 ОГРН 1127746264711).

В соответствии с указанными выше фактами, реклама, распространяемая в информационно-аналитическом еженедельном журнале «Итоги недели» №18 /400/ 09.05-15.05 /2016/ в виде статьи корреспондента Ольги Головиной на стр. 16-17: «ИЩИТЕ СПРАВЕДЛИВОСТЬ В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ», содержит признаки нарушения пункта 13 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», т. к. недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о фактическом размере спроса на рекламируемый или иной товар. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Определением о возбуждении дела № 12 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрение дела было назначено на 12 июля 2016 года.

В ходе рассмотрения дела 12.07.2016 г. представитель ОБУ «ИД «Липецкая газета» Безбородов И.Н. пояснил, что в черновом варианте пометка «реклама» было, однако, пропала по технической ошибке.

Представитель ООО «ЕСР-Дистрибьюция» Сухов В.В. пояснил, что информация об исках поступавших в Первый Арбитражный Третейский суд Липецкой области является ошибкой корреспондента Ольги Головиной. Кроме того, Сухов В.В. утверждал, что указанный спорный материал является справочно-информационным и аналитическим, не привлекает внимание к услугам, предоставляемым Первым Арбитражным Третейским судом Липецкой области.

Определением об отложении рассмотрения дела № 12 от 12.07.2016, рассмотрение дела было назначено на 28 июля 2016 года в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

В документах, представленных в Липецкое УФАС России, ОБУ «ИД «Липецкая газета» поясняет, что рабочего варианта с пометкой «реклама» или «на правах рекламы» не сохранилось.

28.07.2016 года, в ходе рассмотрения дела, представитель Липецкой торгово-промышленной палаты Юров И.А. заявил о наличии признаков нарушения пункта 8 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В связи с этим, возникла необходимость в получении дополнительной информации. Рассмотрение дела № 12 было отложено на 09 августа 2016 года.

В соответствии с п. 8 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о правах на использование официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов) и

символов международных организаций.

Согласно ст. 1 Федерального Конституционного закона от 25.12.2000 № 2-ФКЗ «О Государственном гербе Российской Федерации» Государственный герб Российской Федерации представляет собой четырехугольный, с закругленными нижними углами, заостренный в оконечности красный геральдический щит с золотым двуглавым орлом, поднявшим вверх распущенные крылья. Орел увенчан двумя малыми коронами и - над ними - одной большой короной, соединенными лентой. В правой лапе орла - скипетр, в левой - держава. На груди орла, в красном щите, - серебряный всадник в синем плаще на серебряном коне, поражающий серебряным копьём черного опрокинутого навзничь и попранного конем дракона.

Статья 5 Федерального Конституционного закона от 25.12.2000 № 2-ФКЗ «О Государственном гербе Российской Федерации» устанавливает, что Государственный герб Российской Федерации помещается: на фасаде здания официальной резиденции Президента Российской Федерации; на фасадах зданий Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации, Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, дипломатических представительств, консульских учреждений и иных официальных представительств Российской Федерации за пределами Российской Федерации; в рабочем кабинете Президента Российской Федерации; в залах заседаний Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации, Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации и других федеральных судов, законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации, высших исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации, судов субъектов Российской Федерации, а также в залах заседаний представительных органов местного самоуправления; в рабочих кабинетах Председателя Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации, Председателя Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, Председателя Правительства Российской Федерации, Руководителя Администрации Президента Российской Федерации, полномочных представителей Президента Российской Федерации в федеральных округах, Председателя Конституционного Суда Российской Федерации, Председателя Верховного Суда Российской Федерации, Генерального прокурора Российской Федерации, Председателя Следственного комитета Российской Федерации, Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации, Председателя Центрального банка Российской Федерации, Председателя Счетной палаты Российской Федерации, Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, Председателя Центральной избирательной комиссии Российской Федерации, руководителей федеральных органов исполнительной власти, федеральных судей, прокуроров, руководителей следственных органов Следственного комитета Российской Федерации, а также руководителей органов государственной власти субъектов Российской Федерации, глав муниципальных образований, глав дипломатических представительств, консульских учреждений и иных официальных представительств Российской Федерации за пределами Российской Федерации, в том числе официальных представительств Российской Федерации при международных

организациях; в залах торжественных церемоний органов, осуществляющих государственную регистрацию актов гражданского состояния.

Сотрудниками Липецкого УФАС России был зафиксирован факт распространения Государственного герба Российской Федерации с надписью «Арбитражный процессуальный кодекс» при входе в помещение Первого Третейского Арбитражного суда Липецкой области по адресу: г. Липецк, ул. Ленина, д. 33.

В документах представленных в Липецкое УФАС России ООО «ЕСР-Дистрибьюция» пояснило, что при входе в помещение Первого Третейского Арбитражного суда Липецкой области изображен Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации. Кроме того, общество утверждает, что Первый Третейский Арбитражный суд Липецкой области не оказывает услуг.

С целью осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением рекламного законодательства Российской Федерации, в том числе: предупреждению, выявлению и пресечению нарушений физическими или юридическими лицами рекламного законодательства Российской Федерации произвела действия по осмотру интернет сайта Первого Арбитражного Третейского суда, расположенного по адресу информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <http://treteiskiy-sud.ru>.

В ходе осмотра указанного интернет-ресурса сотрудниками Липецкого УФАС России была зафиксирована следующая информация: «Третейский сбор – цена услуг коммерческого арбитража поступает в третейский суд, государственная пошлина, оплачиваемая при подаче искового заявления, например, в арбитражный суд, поступает в бюджет государства.»

09.08.2016 г. в ходе рассмотрения дела, представители ОБУ «ИД «Липецкая газета» пояснили, что готовый макет рекламы (с изображениями) не согласовывался с рекламодателем. Однако, текст указанной рекламы был согласован с Суховым В.В.

Согласно п. 6 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Исходя из материалов дела, рекламопроизводителем спорной рекламы является ОБУ «ИД «Липецкая газета».

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в [частях 6](#) и [7](#) настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

На основании вышеизложенного, Комиссия Липецкого УФАС России усматривает признаки нарушения п.8 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03. 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» в действиях ОБУ «ИД «Липецкая газета».

Проанализировав имеющиеся в деле доказательства, в результате совещания, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую в информационно-аналитическом еженедельном журнале «Итоги недели» №18 /400/ 09.05-15.05 /2016/ на стр. 16-17: «ИЩИТЕ СПРАВЕДЛИВОСТЬ В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ» т. к. нарушены требования ст. 16, п. 8, п. 13 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».
2. Не выдавать ОБУ «ИД «Липецкая газета» предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе, в связи с прекращением распространения рекламы до вынесения решения по делу.
3. Не выдавать ООО «ЕСР-Дистрибьюция» предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе, в связи с прекращением распространения рекламы до вынесения решения по делу.
4. Передать материалы дела должностному лицу Липецкого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.