О признании рекламы ненадлежащей

ЗАО «ЕВРОПА ПЛЮС»

РЕШЕНИЕ

по делу №052/05/15-661/2021

Резолютивная часть решения объявлена 09 июня 2021 года.

Решение в полном объеме изготовлено 23 июня 2021 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

<...>- Председатель Комиссии,
<...> - член Комиссии
<...> - член Комиссии

рассмотрев дело №052/05/15-661/2021, возбужденное в отношении Закрытого акционерного общества «Европа плюс» (ИНН <...>; ОГРН <...>) по признакам нарушения части 11 статьи 15 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» в присутствии представителя ЗАО «Европа Плюс» по доверенности от 07.04.2021 — <...>.,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления контроля за соблюдением требований рекламного законодательства Нижегородское УФАС России направило в ФАС России запись эфира радиоканала «Европа плюс» (исх.№22636-ЭП/21 от 11.02.2021) в целях измерения уровня громкости звука рекламы и среднего уровня громкости звука прерываемой ею радиопрограммы.

Согласно протоколу №490467 измерений уровней громкости аудиофрагментов установлено, что в представленной эфирной записи радиоканала «Европа плюс» выявлены превышения уровней громкости звука блоков рекламы над уровнем громкости звука прерываемой ими радиопередачи.

На основании пункта 7 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23.11.2020 №1922, ФАС России наделила Нижегородское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ЗАО «Европа плюс» (вх.№6259-ЭП/21 от 15.03.2021).

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 23.03.2021 возбудило дело №052/05/15-661/2021 в отношении рекламораспространителя — ЗАО «Европа плюс».

Рассмотрение дела по существу состоялось 09 июня 2021 года посредством проведения видеоконференцсвязи.

О времени и месте рассмотрения дела ЗАО «Европа плюс» уведомлено надлежащим образом.

Заслушав доводы представителя ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

09.02.2021 с 08 часов 00 минут до 09 часов 00 минут в эфире радиоканала «Европа Плюс» транслируемая радиопрограмма прерывалась

сообщениями следующего содержания:

- «Если в обычной квартире Вы торопились и не закрыли дверь, то лишь случайность может спасти от последствий. Система «Умный дом», установленная в каждой квартире, сообщит о незапертой двери. 288-05-35 ЖК «Корица»...»;

- «Рекламная служба в Нижнем Новгороде 421-64-04...».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»: 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 пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования — товар, средство индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанные сообщения ориентированы на неопределенный круг лиц и направлены на привлечение внимания к объектам рекламирования — ЖК «Корица», «Рекламная служба в Нижнем Новгороде», товарами, в данном случае, являются квартиры в жилом комплексе «Корица»; размещение рекламы в эфире радио «Европа плюс».

Таким образом, рассматриваемые сообщения отвечают определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а, следовательно, являются рекламой.

В соответствии с частью 11 статьи 15 ФЗ «О рекламе» при трансляции рекламы уровень громкости ее звука, а также уровень громкости звука сообщения о последующей трансляции рекламы не должен превышать средний уровень громкости звука прерываемой рекламой радиопрограммы или радиопередачи. Соотношение уровня громкости звука рекламы и уровня громкости звука прерываемой ею радиопрограммы или радиопередачи определяется на основании методики измерения уровня громкости звука рекламы в радиопрограммах и радиопередачах, утвержденной федеральным антимонопольным органом и разработанной на основе рекомендаций в области нормирования звуковых сигналов в телерадиовещании,

утвержденных федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере массовых коммуникаций и средств массовой информации. Выявление превышения уровня громкости звука рекламы над средним уровнем громкости звука прерываемой ею радиопрограммы или радиопередачи осуществляется антимонопольным органом как в ходе наблюдения за соблюдением требований к уровню громкости звука рекламы, проводимого в порядке, установленном федеральным антимонопольным органом, так и в результате проведения проверок соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в соответствии со статьей 35.1 ФЗ «О рекламе».

В целях проведения проверки уровня громкости звука рекламы в радиопрограммах и радиопередачах на соответствие части 11 статьи 15 ФЗ «О рекламе», 09.02.2021 Нижегородским УФАС России при содействии Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Приволжскому федеральному округу осуществлена запись эфира радиоканала «Европа плюс» (103.9 FM).

По данному факту составлен акт наблюдения от 09.02.2021.

Руководствуясь положениями Методики измерений соотношения уровня громкости рекламы и среднего уровня громкости прерываемой рекламой радиопрограммы, утвержденной приказом ФАС России от 22.05.2015 №374/15, Нижегородское УФАС России направило вышеуказанную запись для проведения итогового измерения соотношения уровней громкости звука рекламы на указанной радиостанции в ФАС России (исх.№ОШ/2305/21 от 11.02.2021).

15.03.2021 (вх.№6259-ЭП/21) ФАС России по результатам проведенного измерения в представленной эфирной записи радиоканала «Европа плюс» выявила превышения уровней громкости звука блоков рекламы над уровнем громкости звука прерываемой ими радиопередачи.

Согласно пункту 7 Методики измерений соотношения уровня громкости рекламы и среднего уровня громкости прерываемой рекламы теле- и радиопрограммы, утвержденной Приказом ФАС России от 22.05.2015 №374/15, значение громкости звука блока рекламы или анонсов не должно превышать значение уровня громкости звука дорекламного либо пострекламного фрагмента более чем на 1,5 дБ.

Если значение громкости звука рекламы или анонсов превышает более чем на 1,5 дБ значение громкости звука дорекламного либо пострекламного фрагмента прерываемой программы, то такая реклама

или анонс признается превышающей средний уровень громкости звука прерываемой рекламой или анонсом телепрограммы или телепередачи либо радиопрограммы или радиопередачи, что является основанием для применения антимонопольным органом мер воздействия, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно протоколу №490467 измерений уровней громкости аудифрагментов записи ридиоэфира «Европа плюс» от 09.03.2021, имеющегося в материалах дела, в ходе трансляции радиопрограммы (время трансляции с 08 часов 00 минут до 09 часов 00 минут), выявлены превышения уровней громкости звука блоков рекламы над уровнем громкости звука прерываемой ими радиопередачи на 2,9 дБ; 2,0 дБ и 2,3 дБ., а именно:

- уровень громкости звука фрагмента 20_реклама_8.wav (ЖК «Корица») превышает уровень громкости звука фрагмента 19_межрекламный фрагмент_5.wav на 2,9 дБ.;

- уровень громкости звука фрагмента 22_реклама_9.wav («Рекламная служба в Нижнем Новгороде») превышает уровень громкости звука фрагмента 21_межрекламный фрагмент_6.wav на 2,0 дБ.;

- уровень громкости звука фрагмента 22_реклама_9.wav превышает уровень громкости звука фрагмента 23_пострекламный фрагмент_4.wav на 2,3 дБ.

Таким образом, рекламные сообщения «ЖК «Корица»...»; «Рекламная служба в Нижнем Новгороде» (фрагмент 20_реклама_8 и фрагмент 22_реклама_9), транслируемые 09.02.2021 в период с 08 часов 00 минут до 09 часов 00 минут в радиоэфире «Европа плюс», противоречат требованиям части 11 статьи 15 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 15 Закона о рекламе, несет рекламораспространитель.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклаомраспространитель — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой ыорме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем на радиоканале «Европа плюс» является ЗАО «Европа плюс» (<...>, ; ИНН <...>; ОГРН <...>).

В ходе рассмотрения дела, а также в отзыве по делу представитель ЗАО «Европа плюс» не согласился с вменяемым нарушением, сообщил, что, по мнению Общества, исследования, указанные в Протоколе №490467 от 09.03.2021, проведены с нарушением Методики измерений

соотношения уровня громкости рекламы и среднего уровня громкости прерываемой рекламой теле- и радиопрограммы, утвержденной Приказом ФАС России от 22.05.2015 №374/15.

По утверждению ЗАО «Европа плюс», методикой не предусмотрено измерение уровня громкости рекламы по отношению к межрекламным фрагментам, методикой не допускается использование межрекламных фрагментов в качестве эталонных элементов для определения среднего уровня громкости программы и рекламы.

По мнению Общества, при исследовании уровня громкости рекламы должен использоваться блок рекламы или анонсов, содержащий в себе только полные рекламные сообщения или анонсы, однако, рекламный блок №9 искусственно разделен на 3 фрагмента: 20 реклама (громкость 19,71), 21 межрекламный (громкость 20,56), 22 реклама (громкость 18,59).

По мнению ЗАО «Европа плюс», громкость рекламного фрагмента (фрагмент22_реклама) тише программы (23_пострекламный фрагмент_4), что, по мнению представителя, противоречит смыслу нормы, предусмотернной частью 11 статьи 15 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрев доводы ЗАО «Европа плюс», Комиссия Нижегородского УФАС России не может согласиться с ними.

Частью 11 статьи 15 Закона о рекламе установлено, что при трансляции рекламы уровень громкости ее звука, а также уровень громкости звука сообщения о последующей трансляции рекламы не должен превышать средний уровень громкости звука прерываемой рекламой радиопрограммы или радиопередачи.

Так, в соответствии с пунктом 5 Методики запись телепрограммы или запись радиопрограммы может содержать фрагмент телепрограммы или телеперелачи либо радиопрограммы или радиопередачи между двумя блоками рекламы или анонсов (межрекламный фрагмент).

В соответствии с пунктом 6 Методики для целей измерения соотношения уровней громкости звука рекламы или анонсов и прерываемой ими телепрограммы или телепередачи либо радипрограммы или радиопередачи запись телепрограммы или запись радиопрограммы разделяется в программе — редакторе нелинейного монтажа на части, содержащие исключительно телепрограмму или радиопрограмму (дорекламный фрагмент, пострекламный фрагмент, межрекламный фрагмент), и части, содержащие анонсы и рекламу. Производится измерение громкости звукового сопровождения каждого из подготовленных фрагментов: дорекламного фрагмента, пострекламного фрагмента, блока рекламы или анонсов.

Записанный фрагмент записи радиоканала «Европа плюс» в соответствии с методикой разделен на 28 фрагментов, каждый из которых был проанализирован путем попарного сравнения дорекламных, пострекламных, межрекламных фрагментов и блоков, содержащих рекламу.

В случае проведенного попарного сравнения межрекламного фрагмента и блока, содержащего рекламу подлежащей применению аналогией является норма пункта 6 Методики, в связи с тем, что межрекламный фрагмент является неотъемлемой частью радиопрограммы, и также, как любой иной фрагмент эфира радиопрограммы оказывает влияние на на слуховое восприятие потребителей.

Таким образом, измерение уровня громкости фрагментов записи радиоканала «Европа плюс» и попарное сравнение всего его фрагментов было произведено в соответствии с законодательно закрепленными нормами.

Аналогичная позиция изложена Арбитражным судом города Москвы, а также Девятым Арбитражным апелляционным судом по делу №А40-199794/2020.

Относительно довода ЗАО «Европа плюс», касающегося искусственного разделения рекламного блока на 3 фрагмента: 20 реклама (громкость 19,71), 21 межрекламный (громкость 20,56), 22 реклама (громкость 18,59), Комиссия Нижегородского УФАС России отмечает, что Методикой не предусмотрено объединение фрагмента записи радиопрограммы и фрагмента, содержащего рекламу.

Довод ЗАО «Европа плюс» о том, что реклама (фрагмента 22_реклама) транслировалась тише программы (23_пострекламный фрагмент_4) Комиссия Нижегородского УФАС России считает несостоятельным в силу следующего.

Методикой не признается нарушением отклонение уровня громкости рекламы в сторону занижения громкости указанного фрагмента.

В соответствии с протоколом измерений уровня громкости аудиофрагментов №490467 от 09.03.2021 уровень громкости звука фрагмента 22_ реклама **превышает** уровень громкости звука фрагмента 23_ потсрекламный фрагмент_4 на 2,3 дБ.

Таким образом, в указанном представителем ЗАО «Европа плюс» фрагменте уровень громкости звука рекламы превышает средний уровень громкости звука прерываемой рекламой радиопрограммы или

радиопередачи.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что реклама «ЖК «Корица»...»; «Рекламная служба в Нижнем Новгороде», распространенная 09.02.2021 ЗАО «Европа плюс» в радиоэфире «Европа плюс» в период с 08 часов 00 минут до 09 часов 00 минут, противоречит требованиям части 11 статьи 15 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что в материалах дела отсутствуют доказательства устранения нарушения рекламного законодательства, Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать ЗАО «Европа плюс» предписание об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ЗАО «Европа плюс» 09.02.2021 в период с 08 часов 00 минут до 09 часов 00 минут в эфире радиоканала «Европа плюс», поскольку это противоречит требованиям части 11 статьи 15 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ЗАО «Европа плюс» предписание об устранении выявленного нарушения рекламного законодательства.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии <...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

2021-14579