

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области
610019, г. Киров обл., ул. К.Либкнехта, 69, тел. 64-73-31

от "26" июля 2011 г.

г. Киров

РЕШЕНИЕ

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

Председателя Комиссии – <...> –руководителя управления и членов Комиссии – <...> – ведущего специалиста - эксперта отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – специалиста 2 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

в присутствии надлежащим образом извещенных о дате, месте и времени рассмотрения дела:

Заявителя – <...> - директора ООО «ТиРекс»;

Лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

<...> – представителя ООО «Вятская Независимая Радиокомпания» по доверенности № б/н от 18.07.2011 года;

протокол вел <...>– вед. специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы;

рассмотрев дело № 44, по признакам нарушения ООО «Вятская Независимая Радиокомпания» (610004, г. Киров, ул. <...>) пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» 13.03.2006 года № 38-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление ООО «ТиРекс» о нарушении действующего рекламного законодательства при размещении в эфире радиопрограммы «Европа Плюс Киров» рекламного ролика: «Европа Плюс – номер один в Кирове». Аналогичные высказывания содержатся и в текстах ведущих данной радиопрограммы, например: « на Радио номер один в Кирове» и др.

По мнению заявителя, указанная рекламная информация содержит недостоверные сведения о преимуществах перед другими радиостанциями и может быть признана недобросовестной и недостоверной.

Согласно части 1 статьи 5 Закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестна и недостоверная реклама не допускаются.

На территории города Кирова радиовещание осуществляет несколько радиостанций и данный товарный рынок является конкурентным. Рекламное законодательство запрещает недобросовестную конкуренцию в области рекламы, а именно: в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 5 Закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара (работы, услуги) с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, а согласно п. 1 ч. 3 ст. 5 недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Представленные в ходе рассмотрения заявления документы свидетельствуют о том, что рекламодателем рекламного ролика «Европа Плюс – номер один в Кирове» в эфире радиопрограммы «Европа Плюс Киров» является ООО «Вятская независимая радиокомпания».

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Закона несет рекламодатель. Учитывая то, что в действиях Общества «Вятская независимая радиокомпания», как рекламодателя, содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, было возбуждено производство по делу.

На заседании Комиссии стороны пояснили следующее.

Представитель заявителя ООО «ТиРекс» - <...>изложенные в заявлении требования поддержал, дополнительно пояснив:

В данном случае в эфире радиостанции не представлено информации, в том числе результатов опроса, на основании которой радиостанция считает себя «№1 в Кирове», поэтому имеет место некорректное сравнение неопределенного круга конкурирующих рекламных радиостанций г. Кирова.

Само Общество «ТиРекс» не является учредителем каких-либо СМИ в области радиовещания, поэтому в конкурентных отношениях с ООО «Вятская Независимая Радиокомпания» (СМИ «Европа Плюс Киров») не состоит. Однако, реклама, распространявшаяся в эфире, нарушала права и интересы неопределенного круга лиц, их потенциальных и действительных конкурентов, создавала впечатление у потребителя рекламы о каких-либо преимуществах распространяемого рекламного продукта перед другими, распространяемыми на территории г. Кирова. Подобная информация не допустима.

На заседании Комиссии представитель ООО «Вятская Независимая Радиокомпания» <...> по доверенности № б/н от 18.07.2011 года, нарушение рекламного законодательства признала и пояснила, что после получения определения о возбуждении дела № 44, данная информация была убрана из эфира и в настоящее время не распространяется.

Изучив имеющиеся документы и заслушав доводы сторон, Комиссия установила, что ООО «Вятская Независимая Радиокомпания» при размещении на радиостанции «Европа Плюс Киров» рекламного ролика «Европа Плюс – номер один в Кирове», нарушило пункт 1 части 2 и пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Выводы Комиссии основаны на следующем:

Согласно ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 года №38-ФЗ «О рекламе», **рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.**

Информация, распространяемая на радиостанции «Европа Плюс Киров» полностью соответствует понятию статьи 3 Закона и является рекламой.

Согласно ч. 1 ст. 5 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Ненадлежащей признается реклама не соответствующая требованиям законодательства РФ (ст. 3 Закона).

В ходе рассмотрения дела и в соответствии с представленной аудиозаписью, установлено, что в эфире радиостанции «Европа Плюс Киров» транслировались рекламные ролики следующего содержания:

- «Европа Плюс» номер <...> в Кирове»;

- «*День Радио, радио номер <...> в Кирове*»;
- «*Европа Плюс Киров представляет: фан зона возвращается, но сейчас она стала еще круче – на первом месте 102 и 2. 102 и 2 билета на концерт группы "Quest Pistols" в Гауди Нолле - вот это по – нашему, с 10 по 22 мая слушай и выигрывай на радио номер <...> в Кирове*»;

- «*102 и 2 билета на концерт группы "Quest Pistols" на радио номер <...> в Кирове «Европа Плюс*».

Таким образом, из содержания рекламных роликов следует, что средство массовой информации «Европа Плюс» является «номер <...> в Кирове».

Как указано выше, реклама должна быть добросовестной и достоверной.

При этом недостоверной считается не только заведомо ложная, но и просто устаревшая, не только активно провозглашаемая, но и умалчиваемая, имеющая существенное значение информация. Распространение не подтвержденных документально или фактами утверждений используется для провокации наиболее выгодного для рекламодателя суждения о его товаре или же, наоборот, для создания неблагоприятного образа конкурирующей организации. Любая из форм проявления недостоверной рекламы не допускается законом. Недостоверные сведения, содержащиеся в рекламе, могут касаться:

-преимуществ рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе). Под преимуществом следует понимать превосходство качества рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над качеством аналогичного товара или услуги иного/иных производителей. Наличие таких качеств, как правило, обеспечивает предпочтение к товару или услуге потребителей. Как заявления о преимуществах рассматриваются, в том числе формулировки, содержащие прилагательные в превосходной степени: «самый», «только», «лучший», «абсолютный», «единственный», «№ 1» и им подобные. В таких случаях необходимо фактическое и документальное обоснование использования этих слов (заключения независимых экспертиз и собственных исследований), иначе информация признается недостоверной, а реклама, соответственно, ненадлежащей.

Согласно толковому словарю русского языка под редакцией С. И. Ожегова и Н. Ю. Шведова, «номер один» означает – самый главный или первостепенный. Таким образом, сообщение неопределенному кругу лиц о том, что «Европа Плюс» номер <...> в Кирове», направлено на восприятие ими информации о радиостанции «Европа Плюс» как главной (первостепенной) из всех радиостанций города Кирова.

Таким образом, информацию в спорной рекламе о радиостанции «Европа Плюс» номер <...> в Кирове» можно воспринимать как подтверждение того, что рассматриваемый субъект, занимает привилегированное положение среди своих конкурентов по разным критериям.

Из системного толкования норм рекламного законодательства следует, что реклама является средством продвижения товаров, работ, услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации могут предполагать различный рынок воздействия (по географическому признаку), в том числе тот или иной локальный рынок, на котором существует определенная конкурентная среда и определенные потребители рекламы.

При этом, сообщая недостоверную информацию неопределенному кругу лиц, неправомерно и необоснованно создается преимущество рекламируемых товаров перед товарами других хозяйствующих субъектов на рынке, так как внимание потребителей товара привлекается к одному хозяйствующему субъекту – СМИ радиопрограмме «Европа Плюс Киров», потому что среди других эта радиопрограмма №1 в Кирове.

Управление Роскомнадзора по Кировской области на запрос антимонопольного органа предоставило информацию о передатчиках, размещенных на территории г. Кирова и осуществляемых трансляцию радиовещательных программ. Согласно данному ответу осуществляет трансляцию радиовещательных программ 16 организаций (владельцы передатчиков), такие как ГУП «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» с радиопрограммами – «Радио России» + ГТРК «Вятка», «Маяк», «Юность», «Авторadio-Киров», «Авторadio», «Радио Шансон», «Плюс Киров», «Русское радио в Кирове», «Русское радио», «Радио Киров Град», «Эхо Москвы»; ООО «Орфей» с радиопрограммой «Мария ФМ»; ЗАО «Релакс» с радиопрограммой - «Релакс ФМ», «Ретро ФМ», «Авторadio-Киров», «Авторadio; ООО «ЭсГраунд» с радиопрограммой - «Пятый Рим», «Навигатор- Дорожное радио», а также ООО «Вятская независимая радиоккомпания».

Данная информация свидетельствует о том, что данный рынок (радиовещание эфирное) конкурентен и представлен значительным количеством участников.

Так как отношения в сфере рекламы должны строиться на принципах добросовестной конкуренции и достоверности сообщаемых сведений о товарах и услугах, распространяемые сведения в рекламе не должны причинить вред ни потребителям рекламной информации, ни конкурентам рекламодателя, и исходить из того, что достоверная информация о товарах и услугах позволяет потребителю сделать правильный выбор.

Сравнение в рекламе рекламируемого товара с товарами иных изготовителей или продавцов, а также каких-либо характеристик товара разных производителей допускается, но чтобы потребитель был правильно информирован и объективно имел право свободного (осознанного) выбора предлагаемых товаров и услуг, закон содержит ограничения в проведении некорректных сравнений. Сравнение, приведенное в рекламе должно быть корректным, правильным, основанным на достоверных данных.

Таким образом, при распространении рекламной информации о том, что «Европа Плюс» номер <...> в Кирове» - без документального подтверждения достоверности использования в рекламе сведений о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, нарушает требование пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе». Кроме того, данное выражение содержит некорректное сравнение радиостанции «Европа Плюс» с другими радиостанциями, а также преимущество данной радиостанции по отношению к аналогичными, и нарушает требования пункта 1 части 2 статьи 5 Закона.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 1 части 2 статьи 5 и пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Учитывая тот факт, что СМИ «Европа Плюс Киров» не является самостоятельным хозяйствующим субъектом, а учредителем СМИ «Европа Плюс Киров» является ООО «Вятская независимая радиоккомпания», соответственно рекламодателем будет выступать данное Общество, так как именно оно разместило на радиостанции «Европа Плюс Киров» ненадлежащую рекламу.

Учитывая тот факт, что на момент принятия решения рассматриваемая реклама не распространяется, Комиссия решила предписание не выдавать.

На основании ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Должностным лицом ООО «Вятская Независимая Радиоккомпания» на основании

договора между учредителем и редакцией – является главным редактор <...>, который принимает решение о выпуске материалов в эфир, является единоличным исполнительным органом и осуществляет руководство текущей деятельностью.

Комиссия считает необходимым привлечь главного редактора ООО «Вятская Независимая Радиокompания» - <...> к административной ответственности.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащим рекламный ролик: «Европа Плюс – номер один в Кирове» в эфире радиoproграммы «Европа Плюс Киров», размещенный ООО «Вятская Независимая Радиокompания» (610004, г. Киров, ул. <...>), так как он противоречит требованиям пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «Вятская Независимая Радиокompания» нарушившим пункт 1 части 2 и пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» 13.03.2006 года № 38-ФЗ.

3. В связи с устранением нарушения рекламного законодательства предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 КоАП РФ, в отношении главного редактора ООО «Вятская Независимая Радиокompания» - <...>

Решение изготовлено в полном объеме 09 августа 2011 года.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>