

□

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми**

РЕШЕНИЕ

05 декабря 2011 года

(изготовление решения

в полном объеме)

№ 03-01/8125

22 ноября 2011 года

(оглашение резолютивной
части)

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев материалы дела № Р 39-10/11, возбужденного в отношении ООО «АвтоМаксимум» по факту распространения рекламы следующего содержания: «Не будь овном, не упusti свой CHANCE в салоне АлексМоторс! ул. Гаражная, д. 1. г. Сыктывкар», размещенной на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, ул. Гаражная, д. 1, с признаками нарушения требований п. 4 ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в присутствии представителей:

<...>L,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступили заявления граждан: Кутькина Алексея Ивановича от 15.04.2011 (вх. № К-48 от 20.04.2011), Игнатъевской Евгении Валериевны от 18.04.2011 (вх. № И-50 от 21.04.2011), Ожигановой Ирины Александровны от 15.04.2011 (вх. № О-51 от 21.04.2011), а также заявление ООО «Фирма Овен-Авто» № 405 от 22.04.2011 (вх. № 2115 от 27.04.2011) (далее – заявители). В заявлениях указано, что в апреле 2011 года на здании по адресу: г. Сыктывкар, ул. Гаражная, д. 1 была размещена реклама следующего содержания: «Не будь овном, не упusti свой CHANCE в салоне АлексМоторс! ул. Гаражная, д. 1. г. Сыктывкар», к заявлениям приложены фотокопии рекламы.

В результате рассмотрения материалов по указанным заявлениям установлено следующее.

На внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, ул. Гаражная, д. 1, в апреле 2011 года заявителями выявлено распространение рекламы следующего содержания: «Не будь овном, не упusti свой CHANCE в салоне АлексМоторс! ул. Гаражная, д. 1. г. Сыктывкар» (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена путем размещения на внешней стене здания по адресу: г. Сыктывкар, ул. Гаражная, д. 1;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – салону АлексМоторс, автомобилям CHANCE в салоне АлексМоторс, формирование и поддержание интереса к нему и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация, размещенная на внешней стене здания по адресу: г. Сыктывкар, ул. Гаражная, д. 1, является рекламой.

Согласно п. 4 ч. 4 ст. 5 Закона о рекламе, реклама не должна формировать негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждать таких лиц.

Заявители указали в своих заявлениях, что рассматриваемая реклама является обидной, оскорбляет как честь и достоинство заявителей, так и честь и достоинство всех людей, которые не приобрели автомобиль рекламируемой марки.

В ходе рассмотрения рекламного дела представитель ООО «Фирма «Овен-Авто» Чёрная М.В. пояснила, что рассматриваемая реклама формирует негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемым товаром, поскольку фраза «не будь овном» в совокупности с изображением животного (барана) может вызвать у потребителей рекламы сравнение с этим животным тех лиц, которые не приобрели рекламируемый автомобиль. Кроме того, в рассматриваемой рекламе использовано слово «овен», присутствующее в названии ООО «Фирма «Овен-Авто». ООО «Фирма «Овен-Авто», расположенное по адресу: г. Сыктывкар, ул. Гаражная, д. 1, реализует автомобили других марок; рекламная конструкция располагалась справа от входа в принадлежащий ООО «Фирма «Овен-Авто» автосалон «Renault», реализующий автомобили марки «Renault», следовательно, реклама формирует негативное отношение к клиентам ООО «Фирма «Овен-Авто» и реализуемым Обществом автомобилям.

Рассматриваемая реклама была вынесена на рассмотрение Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Экспертный совет), созданного Приказом Коми УФАС России № 26 от 10.04.2007. Основными задачами Экспертного совета являются, в частности, экспертиза и оценка содержания рекламы, ее воздействие на потребителей рекламной информации. В состав членов Экспертного совета входят, в том числе специалисты Коми УФАС России, представители научных и общественных организаций, специалисты в отдельных областях знаний.

На заседании Экспертного совета 10.06.2011 признано, что рассматриваемая реклама может формировать негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, в том числе по следующим признакам: в рекламе используется выражение «не будь овном»; синонимами слова «овен» являются, в том числе «баран», «упёртый» и т.п.; рассматриваемая реклама сравнивает человека, который не приобрел рекламируемый товар, с овном, бараном, животным; данное сравнение не положительное, его можно расценивать как некое оскорбление человека.

Результаты оценки рассматриваемой рекламы членами Экспертного совета нашли свое отражение в протоколе № 1 заседания Экспертного совета от 10.06.2011, копия которого имеется в материалах рекламного дела.

Согласно Большому энциклопедическому словарю (2000 г.) ОВЕН (лат. Aries) - зодиакальное созвездие.

Согласно словарю русских синонимов и сходных по смыслу выражений под ред. Н. Абрамова (М.: Русские словари, 1999) синонимом ОВНА является, в том числе БАРАН; синонимы БАРАНА - глупец, кроткий, простофиля и т.п.

Норма пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе предполагает наличие оценочной характеристики, связанной с восприятием рекламной информации потребителями рекламы.

Заявители указывают, что из текста рассматриваемой рекламы следует, что все, кто не ездит на автомобиле CHANCE – «овны», то есть «бараны».

С целью изучения общественного мнения по рассматриваемому вопросу Коми

УФАС России провело опрос потребителей рассматриваемой рекламы.

Согласно данным опроса, по мнению большинства респондентов, рассматриваемая реклама формирует негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемым товаром, в том числе опрошенные указали: в рекламе используется сравнение человека с животным (овном, бараном), реклама формирует негативный образ людей, рожденных под знаком «овна», реклама является оскорбительной, унижительной, не соответствующей нормам этики.

В ходе рассмотрения рекламного дела директор ООО «АвтоМаксимум» Шульга А.Н. пояснил, что размещение в рекламе надписи «Не будь овном, не упusti свой CHANCE в салоне АлексМоторс! ул. Гаражная, д. 1. г. Сыктывкар» предполагалось изначально. Общество не предполагало, что потребители рекламы будут трактовать слово «овен» в значении «баран». ООО «АвтоМаксимум» употребило в рассматриваемой рекламе словосочетание «не будь овном» в значении «не упрямысья, не глупи».

Из материалов рекламного дела усматривается, что рассматриваемая реклама формирует пренебрежительное, негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, в частности, автомобилем марки CHANCE.

Согласно п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Согласно информации, представленной ООО «АлексМоторс» в материалы рекламного дела письмом № 147 от 11.05.2011 (вх. № 2426 от 13.05.2011), ООО «АлексМоторс» не является продавцом автомобилей CHANCE, поэтому не производит размещение рекламы автомобилей данной марки.

В материалах рекламного дела имеется письмо ООО «Дженерал Моторз Дэу Авто энд Технолоджи СНГ» (ООО «Джи Эм ДАТ СНГ») от 14.07.2011 (вх. № 3744 от 26.07.2011), согласно которому дилерский договор, заключенный ООО «Джи Эм ДАТ СНГ» с ООО «АлексМоторс», не предусматривает поставку автомобилей марки CHANCE, ООО «АлексМоторс» не приобретало у ООО «Джи Эм ДАТ СНГ» автомобили указанной марки.

Кроме того, в ходе рассмотрения рекламного дела директор ООО «АвтоМаксимум» Шульга А.Н. пояснил, что реализацию автомобилей марки CHANCE осуществляет ООО «АвтоМаксимум». Салон АлексМоторс (ООО «АлексМоторс»), о котором идет речь в указанной рекламе, не осуществляет реализацию автомобилей марки CHANCE, и **на момент размещения рекламы, то есть на 13.04.2011 возможности приобрести автомобиль указанной марки в салоне АлексМоторс (ООО «АлексМоторс») у потребителей не имелось.**

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит не соответствующие действительности сведения о возможности приобретения рекламируемого товара – автомобилей марки CHANCE – в определенном месте – в салоне АлексМоторс по ул. Гаражной д. 1 г. Сыктывкара.

Согласно ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно п. 4 ст. 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, рассматриваемая реклама размещена в нарушение требований п. 4 ч. 4 ст. 5, п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Частью 6 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 4 ч. 4 ст. 5, п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из материалов рекламного дела следует, что 30.03.2011 между ООО «Север Медиа Дизайн Коми» и ООО «АвтоМаксимум» заключен договор на выполнение работ по изготовлению металлоконструкций, брендмауэра на баннерной сетке и печати баннерной пленки.

Согласно условий вышеуказанного договора ООО «Север Медиа Дизайн Коми» обязуется выполнить работы по заданию ООО «АвтоМаксимум» (заказчик) и сдать их результат заказчику. Полный перечень работ указан в приложениях № 1 и № 2 к договору.

ООО «АвтоМаксимум» в соответствии с п. 2.1.1 вышеуказанного договора предоставило ООО «Север Медиа Дизайн Коми» оригинал-макет продукции.

ООО «Север Медиа Дизайн Коми» и ООО «АвтоМаксимум» в материалы рекламного дела представлены: копия договора от 30.03.2011, заключенного между ООО «Север Медиа Дизайн Коми» и ООО «АвтоМаксимум»; копия рассматриваемой рекламы, являющейся неотъемлемой частью договора; копии счетов № 169 и № 170 от 30.03.2011; копии платежных поручений № 69 и № 70 от 04.04.2011; копии актов № 170 и № 171 от 18.04.2011, согласно которым перечисленные в них услуги выполнены полностью и в срок, заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет.

Согласно письменной информации, представленной ООО «АвтоМаксимум» в материалы рекламного дела, период распространения рассматриваемой рекламы: с 13.04.2011 по 19.04.2011; территория распространения – г. Сыктывкар, ул. Гаражная, 1; содержание рекламы и ее наполнение определил директор ООО «АвтоМаксимум» Шульга Александр Николаевич; реклама директором Общества

предварительно согласовывалась, однако в окончательном варианте утверждена не была.

Из материалов рекламного дела усматривается, что **рекламодателем** рассматриваемой рекламы является **ООО «АвтоМаксимум»**, **рекламопроизводителем - ООО «Север Медиа Дизайн Коми»**.

Согласно письменной информации, представленной ООО «АвтоМаксимум» в материалы рекламного дела, и пояснениям, данным в ходе рассмотрения рекламного дела директором ООО «АвтоМаксимум» Шульгой А.Н., реклама, распространённая Обществом, преследовала цель в юмористической форме привлечь внимание потенциальных покупателей к автомобилям CHANCE. ООО «АвтоМаксимум» не имело умысла формировать негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждать таких лиц. В рекламе не содержится оценочного суждения. Идея размещения рассматриваемой рекламы возникла в преддверии 1 апреля – Дня смеха. Размещение планировалось произвести 1 апреля, поскольку апрель – месяц астрологического знака зодиака Овен, с пометкой «Апрель – месяц юмора в АлексМоторс». Однако, в виду несогласованности действий с ООО «Север Медиа Дизайн Коми», реклама была размещена позднее - 13.04.2011. Монтаж рекламы осуществлялся ООО «Север Медиа Дизайн Коми». Реклама была снята 19.04.2011 после того, как директор ООО «Фирма «Овен-Авто» в устной форме по телефону выразил в адрес ООО «АвтоМаксимум» претензии относительно данной рекламы.

Довод ООО «АвтоМаксимум» о том, что размещение рассматриваемой рекламы планировалось осуществить ко Дню смеха - 1 апреля, опровергается материалами рекламного дела.

Так, согласно п. 2.2.1 договора на выполнение работ от 30.03.2011, заключенного ООО «Север Медиа Дизайн Коми» с ООО «АвтоМаксимум», ООО «Север Медиа Дизайн Коми» обязуется выполнить работы по настоящему договору в течение срока, указанного в соответствующих Приложениях или дополнительном соглашении к настоящему договору.

Согласно Приложению № 1 к договору б/н от 30.03.2011 срок выполнения работ по изготовлению металлоконструкций, брендмауэра на баннерной сетке, фурнитуры, монтажных работ – в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента поступления денежных средств исполнителю (ООО «Север Медиа Дизайн Коми») и предоставления заказчиком (ООО «АвтоМаксимум») утвержденного оригинал-макета продукции.

Согласно Приложению № 2 к договору б/н от 30.03.2011 срок выполнения работ по печати и демонтажу пленки – в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента поступления заявки и предоставления заказчиком (ООО «АвтоМаксимум») утвержденного оригинал-макета продукции.

Согласно п.п. 1.1, 1.2 вышеуказанного договора ООО «Север Медиа Дизайн Коми» обязуется выполнить работы по заданию (заявке) ООО «АвтоМаксимум»; полный перечень работ согласуется сторонами в приложениях № 1 и № 2 к договору.

Согласно имеющимся в материалах рекламного дела копиям платежных поручений № 69 и № 70 от 04.04.2011 ООО «АвтоМаксимум» оплатило работы ООО

«Север Медиа Дизайн Коми» по печати, демонтажу пленки, изготовлению конструкций и монтажные работы 04.04.2011.

Из вышеизложенного усматривается, что ООО «АвтоМаксимум», заключая 30.03.2011 договор на выполнение работ с ООО «Север Медиа Дизайн Коми», было извещено о сроках изготовления и размещения рекламы и, оплатив стоимость работ по указанному договору 04.04.2011, заведомо не могло принять результат выполненных ООО «Север Медиа Дизайн Коми» работ по указанному договору 01.04.2011, поскольку согласно условиям договора исполнитель производит монтажные работы в течение 10 рабочих дней с момента поступления ему денежных средств.

В ходе рассмотрения рекламного дела директор ООО «АвтоМаксимум» Шульга А.Н. указал, что ошибочное указание в рекламе салона АлексМоторс произошло в связи с тем, что окончательный вариант рекламы не был утвержден ООО «АвтоМаксимум». Работы ООО «Север Медиа Дизайн Коми» по изготовлению и демонтажу рекламы были приняты ООО «АвтоМаксимум» без предъявления каких-либо претензий к ООО «Север Медиа Дизайн Коми», о чем были составлены соответствующие акты.

Комиссией установлено, что содержание рассматриваемой рекламы и ее наполнение определено ООО «АвтоМаксимум». Согласно п. 2.1.1 договора на выполнение работ от 30.03.2011 ООО «АвтоМаксимум» предоставило ООО «Север Медиа Дизайн Коми» оригинал-макет продукции, являющийся неотъемлемой частью данного договора.

ООО «Север Медиа Дизайн Коми» изготовило рассматриваемую рекламу именно в том виде, в котором она была представлена рекламодателем. Общество не вносило каких-либо изменений в рекламу, заказанную ООО «АвтоМаксимум». Акты № 170 и № 171 от 18.04.2011 подписаны ООО «АвтоМаксимум» без предъявления каких-либо претензий к ООО «Север Медиа Дизайн Коми».

В связи с чем, вины ООО «Север Медиа Дизайн Коми» в нарушении требований рекламного законодательства Комиссией не усматривается, Общество в полном объеме выполнило заказ согласно пожеланиям рекламодателя - ООО «АвтоМаксимум».

Согласно письменной информации, представленной ООО «АвтоМаксимум» в материалы рекламного дела, в Обществе отсутствует должностное лицо, ответственное за контроль соблюдения Обществом Закона о рекламе.

Из материалов рекламного дела следует, что содержание рекламы и ее наполнение определил директор ООО «АвтоМаксимум» Шульга А.Н., изготовление и размещение рассматриваемой рекламы были заказаны директором ООО «АвтоМаксимум» Шульгой А.Н.; договор от 30.03.2011, заключенный между ООО «Север Медиа Дизайн Коми» и ООО «АвтоМаксимум», и акты № 170, № 171 от 18.04.2011 подписаны Шульгой А.Н.

Комиссия в ходе рассмотрения рекламного дела № Р 39-10/11 установила, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине рекламодателя - ООО «АвтоМаксимум» и должностного лица – директора ООО «АвтоМаксимум» Шульги Александра Николаевича.

Из материалов рекламного дела усматривается, что со стороны ООО «АвтоМаксимум» и должностного лица - директора ООО «АвтоМаксимум» Шульги Александра Николаевича должных мер по контролю соответствия рассматриваемой рекламы требованиям Закона о рекламе не принято, что и привело к рассматриваемому нарушению.

Таким образом, ООО «АвтоМаксимум» и директором ООО «АвтоМаксимум» Шульгой Александром Николаевичем нарушены требования п. 4 ч. 4 ст. 5, п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

Комиссией установлено, что на дату вынесения решения факт распространения рассматриваемой рекламы не имеет места, что подтверждается имеющейся в материалах рекламного дела фотографией внешней стены здания по адресу: г. Сыктывкар, ул. Гаражная, д. 1. В связи с чем, Комиссия сочла нецелесообразной выдачу ООО «АвтоМаксимум» и директору ООО «АвтоМаксимум» Шульге А.Н. предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, п. 3.55 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 28.12.2007 № 453, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Не будь овном, не уппусти свой CHANCE в салоне АлексМоторс! ул. Гаражная, д. 1. г. Сыктывкар», размещенную на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, ул. Гаражная, д. 1, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 4 ч. 4 ст. 5, п. 3 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе.

2. Предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы ООО «АвтоМаксимум» и директору ООО «АвтоМаксимум» Шульге А.Н. не выдавать, поскольку распространение рекламы, указанной в п. 1 настоящего решения, прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «АвтоМаксимум» дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС

России для возбуждения в отношении директора ООО «АвтоМаксимум» Шульги Александра Николаевича дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 05 декабря 2011 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.