

«29» декабря 2009 года

Великий Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <...>, рассмотрев дело № 48 от 13.11.2009 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Обществом с ограниченной ответственностью «Арсенал» (далее – ООО «Арсенал») рекламы следующего содержания: «Bar. Billiard. Poker. LondonClub» с изображением определенных элементов (игральных костей, мастей игральных карт и игральных фишек), идентифицирующих ее как рекламу игорного заведения и/или основанных на риске игр, пари, распространенной 21.04.2009 на рекламной конструкции (щите-билборде), расположенной напротив кафе «Кубышка», прилегающего к дому № 14а по проспекту Александра Корсунова в Великом Новгороде и содержащей признаки ненадлежащей,

в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Арсенал» – <...>;

заинтересованного лица – Общества с ограниченной ответственностью «Волхов Щебень» (далее – ООО «Волхов Щебень») – <...>;

представитель заинтересованного лица – Общества с ограниченной ответственностью «Развлекательный центр «Лондон» (далее – ООО «Развлекательный центр «Лондон») – на рассмотрение дела № 48 от 13.11.2009 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не явился, о месте и времени рассмотрения дела ООО «Развлекательный центр «Лондон» извещено (исх. № 4236/03 от 11.12.2009 Новгородского УФАС России)

УСТАНОВИЛА:

21 апреля 2009 года на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) от 21 апреля 2009 года № 74 инспекцией Новгородского УФАС России была проведена внеплановая выездная проверка распространения наружной рекламы (щитов, перетяжек, стендов, плакатов) на территории Великого Новгорода на предмет соблюдения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе). Проверка осуществлялась с применением фотоаппарата.

В результате проверки и анализа полученных фотоснимков установлено, что 21.04.2009 на рекламной конструкции (щите-билборде), расположенной напротив кафе «Кубышка», прилегающего к дому № 14а по проспекту Александра Корсунова в Великом Новгороде, распространена реклама следующего содержания: «Bar. Billiard. Poker. LondonClub» с изображением определенных элементов (игральных костей, мастей игральных карт и игральных фишек), идентифицирующих ее как рекламу игорного заведения и/или основанных на риске игр, пари.

Согласно части 2 статьи 27 Закона о рекламе реклама основанных на риске игр, пари допускается только: в теле- и радиопрограммах с 22 до 7 часов местного времени; в зданиях, строениях, сооружениях, в которых проводятся такие игры, пари, за исключением объектов транспортной инфраструктуры (вокзалов, аэропортов, станций метрополитена и других подобных объектов); в периодических печатных изданиях, на обложках и в выходных данных которых содержится информация о специализации указанных изданий на сообщениях и материалах рекламного характера, а также в периодических печатных изданиях, предназначенных для работников организатора азартных игр и (или) участников таких игр, находящихся в границах игорных зон, созданных в соответствии с Федеральным законом от 29 декабря 2006 года № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 244-ФЗ). Распространение вышеуказанной рекламы не соответствует указанным положениям данной статьи.

Как следует из письма ООО «Развлекательный центр «Лондон» (вх. № 3516 от 30.06.2009 Новгородского УФАС России), рекламодателем данной рекламы является ООО «Волхов Щебень», рекламопроизводителем и рекламодателем является ООО «Арсенал».

Как следует из письма ООО «Волхов Щебень» (вх. № 3153 от 08.06.2009 Новгородского УФАС России), рекламодателем данной рекламы является ООО «Арсенал» по договору № 49-02 СР о предоставлении рекламных конструкций для размещения рекламных изображений в Великом Новгороде.

Как следует из письма ООО «Арсенал» (вх. № 1977 от 30.04.2009 Новгородского УФАС России) и приложенных к нему документов (копии договора № 49-02 СР, копий счетов на оплату) рекламодателем данной рекламы является ООО «Волхов Щебень», рекламопроизводителем является ООО «Арсенал».

В соответствии с приказом Федерального агентства по физической культуре и спорту от 26 марта 2007 г. № 149 «О признании нового вида спорта «спортивный покер» (далее – Приказ № 149), действовавшим в момент распространения рассматриваемой рекламы, спортивный покер являлся видом спорта и был включён в Перечень видов спорта.

В соответствии со статьёй 2 Федерального закона от 04.12.2007 № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (далее – Закон № 329-ФЗ) под видом спорта понимается часть спорта, которая признана в соответствии с требованиями Закона № 329-ФЗ обособленной сферой общественных отношений, имеющей соответствующие правила, утвержденные в установленном настоящим законом порядке, среду занятий, используемый спортивный инвентарь (без учета защитных средств) и оборудование.

Согласно пункту 1 статьи 19 Закона № 329-ФЗ спортивные клубы являются юридическими лицами, осуществляющими учебно-тренировочную, соревновательную, физкультурную и воспитательную деятельность.

В соответствии с пунктом 2 статьи 14 Закона № 329-ФЗ по одному виду спорта на территории Российской Федерации может быть аккредитована в качестве общероссийской спортивной федерации только одна общественная организация. На момент распространения рассматриваемой рекламы такой общественной общероссийской организацией являлась Федерация спортивного покера России, аккредитованная Федеральным агентством по физической культуре и спорту по виду спорта «Спортивный покер» (далее – Федерация спортивного покера). Также Федерация спортивного покера занималась аккредитацией юридических лиц в качестве клубов спортивного покера.

Сведения о наличии аккредитации ООО «Развлекательный центр «Лондон» в качестве клуба спортивного покера на момент распространения рассматриваемой рекламы в Новгородском УФАС России отсутствуют. Не представлено таких сведений и ООО «Развлекательный центр «Лондон».

Тот факт, что вышеуказанная информация представляет собой рекламу основанных на риске игр (рекламу игорного заведения), подтверждается также результатами социологического исследования (исх. № 106 от 16.12.2009), проведенного Муниципальным автономным учреждением «Диалог» (далее – МАУ «Диалог») по инициативе Новгородского УФАС России, по вопросу восприятия потребителями информации, размещённой на рекламной конструкции (щите-билборде), расположенной напротив кафе «Кубышка», прилегающего к дому №14а по проспекту Александра Корсунова в Великом Новгороде следующего

содержания: «Bar.Billiard.Poker.LondonClub». В соответствии с пунктами 2.1 и 2.2 Устава МАУ «Диалог» (утвержден постановлением Администрации Великого Новгорода от 20.05.2009 № 149) целью деятельности МАУ «Диалог» является оказание сервисных услуг органам государственной власти, в том числе путем проведения исследовательских работ и социологических исследований. Большинство опрошенных лиц оценило вышеуказанную информацию как рекламу игорного заведения (основанных на риске игр) – 87,2 % из 180 ответивших).

Кроме того, в соответствии частью 4 статьи 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров (работ, услуг), распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Рассматриваемая реклама содержит изображения средств индивидуализации (игральных костей, мастей игральных карт, фишек), в том числе основанных на риске игр, пари. При этом реклама перечисленных средств индивидуализации явно относится к таким основанным на риске играм, пари, в отношении рекламы которых частью 2 статьи 27 Закона о рекламе установлены специальные требования и ограничения.

Рассмотрение дела № 48 от 13.11.2009 было отложено Определением об отложении в связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств, а также привлечения к участию в деле других лиц (исх. № 4070/03 от 30.11.2009 Новгородского УФАС России). Срок рассмотрения дела № 48 от 13.11.2009 был продлен Определением о продлении срока рассмотрения дела в связи с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительных доказательств (исх. № 4236/03 от 11.12.2009 Новгородского УФАС России).

До рассмотрения дела ООО «Арсенал» представило письменные объяснения (вх. № 6506 от 30.11.2009 Новгородского УФАС России), из которых следует, что в соответствии с приказом № 517 от 20.07.2009 Министерства спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации был отменён Приказ № 149, то есть до 20.07.2009 покер признавался как вид спорта. Тот факт, что на рассматриваемом рекламном щите изображены игральные кости, масти игральных карт и игральные фишки не идентифицирует её как рекламу игорного заведения и/или основанных на риске игр (пари) по следующим основаниям: игральные фишки, масти карт ассоциируются в данной рекламе со спортивным покером; изображение игральных костей означает то, что в клубе «London» помимо спортивного покера также играют в нарды. Более того, в соответствии с Законом № 244-ФЗ азартная игра - основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками такого соглашения между собой либо с организатором азартной игры по правилам, установленным организатором азартной игры; игорное заведение - здание, строение, сооружение (единая обособленная часть здания, строения, сооружения), в которых осуществляется исключительно деятельность по организации и проведению азартных игр и оказанию сопутствующих азартным играм услуг (в том числе филиал или иное место осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр и оказанию сопутствующих азартным играм услуг). В клубе «London» не проводились какие-либо азартные игры и он не является игорным заведением.

Довод относительно того, что в рассматриваемой рекламе говорится об услугах, оказываемых клубом «London», а также об отсутствии в ней признаков нарушения законодательства о рекламе, приведенный ООО «Арсенал» в вышеуказанных письменных объяснениях, является несостоятельным по следующему основанию.

Согласно пункту 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из Устава ООО «Развлекательный центр «Лондон», утвержденного решением № 1 единственного участника от 07.12.2007 (вх. № 3689 от 08.07.2009 Новгородского УФАС России), одним из видов деятельности ООО «Развлекательный центр «Лондон» является деятельность по организации азартных игр.

Таким образом, у ООО «Развлекательный центр «Лондон» имелась возможность осуществлять деятельность по организации азартных игр и/или принимать попытки введения в торговый оборот своих услуг игорного заведения и/или основанных на риске игр. Поэтому, требования части 2 статьи 27 Закона о рекламе о месте распространения относятся к рассматриваемой рекламе ООО «Развлекательный центр «Лондон».

На рассмотрении дела присутствовали представители ООО «Арсенал» по доверенности – <...>, о месте и времени рассмотрения дела № 48 от 13.11.2009 ООО «Арсенал» надлежащим образом было уведомлено (вх. № 6841 от 17.12.2009 Новгородского УФАС России). Ими в полном объеме были поддержаны представленные ранее письменные объяснения ООО «Арсенал».

До рассмотрения дела ООО «Волхов Щебень» представило письменные объяснения (исх. № 106 от 20.11.2009), из которых следует, что в соответствии с агентским договором № 1 от 11.01.2009, заключенным между ООО «Волхов Щебень» и ООО «Развлекательный центр «Лондон», ООО «Развлекательный центр «Лондон» предоставляет макет рекламного изображения, а ООО «Волхов Щебень» не несёт ответственности за содержание рекламы. ООО «Волхов Щебень» рекламодателем не является. Рекламораспространителем является ООО «Арсенал».

На рассмотрении дела присутствовал представитель ООО «Волхов Щебень» по доверенности – <...>, о месте и времени рассмотрения дела № 48 от 13.11.2009 ООО «Волхов Щебень» было уведомлено (исх. № 4236/03 от 11.12.2009 Новгородского УФАС России). Ею в полном объеме были поддержаны представленные ранее письменные объяснения, а также устно пояснено, что в рассматриваемой рекламе речь идёт исключительно о конкретном заведении – клубе «London».

Как следует из устных пояснений представителя ООО «Развлекательный центр «Лондон» - директора <...> – данных им на рассмотрении дела 11.12.2009, согласование макета рассматриваемой рекламы происходило устно, подписанных заказчиков на изготовление рекламы со стороны ООО «Развлекательный центр «Лондон» не было. В рассматриваемой рекламе отсутствует нарушение части 2 статьи 27 Закона о рекламе, так как в рассматриваемой рекламе рекламировался спортивный покер, который на момент распространения рекламы являлся видом спорта.

Ответственность за нарушение части 2 статьи 27 Закона о рекламе в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе). Вместе с тем, в соответствии с частью 8 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, указанных в части 7 статьи 38 Закона о рекламе, несет рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Материалы и доказательства, собранные по делу, свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, осуществившего производство и распространение рассматриваемой рекламы, т.е. её рекламопроизводителя и рекламораспространителя – ООО «Арсенал».

Следовательно, ответственность за нарушение части 2 статьи 27 Закона о рекламе в данном случае несет рекламопроизводитель и рекламораспространитель – ООО «Арсенал».

Исследовав материалы дела № 48 от 13.11.2009, заслушав объяснения представителей ООО «Арсенал», ООО «Волхов Щебень» и ООО «Развлекательный центр «Лондон», Комиссия по рассмотрению дела приходит к следующим выводам.

В рекламе, распространенной 21.04.2009 на рекламной конструкции (щите-билборде), расположенной напротив кафе «Кубышка», прилегающего к дому № 14а по проспекту Александра Корсунова в Великом Новгороде, следующего содержания: «Bar. Billiard. Poker. LondonClub» с изображением определенных элементов (игральных костей, мастей игральных карт и игральных фишек), идентифицирующих ее как рекламу игорного заведения и/или основанных на риске игр, пари, рекламопроизводителем и рекламораспространителем которой является ООО «Арсенал», имеется нарушение части 2 статьи 27 Закона о рекламе, выразившееся в нарушении требований законодательства о рекламе к месту распространения рекламы основанных на риске игр, пари.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

ООО «Арсенал» представлена справка (исх. № 317 от 09.12.2009) о том, что по состоянию на момент рассмотрения дела распространение вышеуказанной рекламы прекращено, нарушение законодательства о рекламе добровольно устранено.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Bar. Billiard. Poker. LondonClub» с изображением определенных элементов (игральных костей, мастей игральных карт и игральных фишек), распространенную 21.04.2009 на рекламной конструкции (щите-билборде) напротив кафе «Кубышка», прилегающего к дому № 14а по проспекту Александра Корсунова в Великом Новгороде, рекламораспространителем и рекламопроизводителем которой является ООО «Арсенал», поскольку в ней нарушены требования части 2 статьи 27 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с добровольным устранением ООО «Арсенал» совершенного нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 13 декабря 2010 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.