

РЕШЕНИЕ

15 июля 2011 года

Великий Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее также – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...> – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

<...> – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

<...> – член Комиссии, специалист-эксперт Управления;

<...> – член Комиссии, специалист-эксперт Управления, рассмотрев дело № 10 от 29.04.2011 по признакам нарушения Автономной некоммерческой организацией «Новгородское областное телевидение» (ул. Б. Московская, д. 160, Великий Новгород, 173020, далее – АНО «НОТ») Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе — АНО «НОТ» - юрисконсульта <...>;

заявитель - о месте, дате и времени рассмотрения настоящего дела уведомлена, на рассмотрение дела не явилась;

заинтересованное лицо – Общество с ограниченной ответственностью «Городское Рекламное Агентство» - о месте, дате и времени рассмотрения настоящего дела уведомлено, представитель на рассмотрение дела не явился,

УСТАНОВИЛА:

01 марта 2011 года в Новгородское УФАС России поступило заявление от гражданки <...> по факту распространения в феврале 2011 года на фирменной стойке Fly Cards в магазине «Балтийский хлеб» по адресу: Великий Новгород, Воскресенский бульвар (бывший пр. Карла Маркса), д. 4 рекламных открыток с изображением животного – козла - следующего содержания: «Он не смотрит Новгородское телевидение. А ты?!» с приложением такой открытки (далее - Заявление). По мнению Константиновой А.Г., в настоящее время в русском языке слово «козёл» воспринимается в качестве грубого оскорбления и выражает негативное отношение людей. Как полагает заявительница, из изображения и содержания указанной открытки однозначно следует, что те, кто не смотрит передачи АНО «НОТ» - «козлы». Это утверждение является оскорбительным для большинства опрошенных Константиновой А.Г. новгородцев.

По мнению Константиновой А.Г., вышеуказанная реклама является ненадлежащей, поскольку не соответствует требованиям законодательства Российской Федерации и нарушает:

- часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе), в соответствии с которой в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений

и выражений (...);

- пункт 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, в соответствии с которым недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами;

- пункт 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе, в соответствии с которым реклама не должна формировать негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждать таких лиц;

- пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, в соответствии с которым 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;

- пункт 12 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, в соответствии с которым недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о предоставлении дополнительных прав или преимуществ приобретателю рекламируемого товара.

Как следует из ответа (вх. № 1910 от 05.04.2011), полученного от рекламодателя вышеуказанной рекламы - Общества с ограниченной ответственностью «Городское Рекламное Агентство» (173025, Великий Новгород, ул. Коровникова, 7-17, далее – ООО «ГРА») и приложенных к нему документов, её рекламодателем является АНО «НОТ». По её заказу в соответствии с письмом исх. № 2/1 от 12.01.2011 ООО «ГРА» было поручено изготовить и распространить по сети Fly Cards открытки согласно прилагаемому макету в количестве 500 штук, что ООО «ГРА» было исполнено - вышеуказанные открытки АНО «НОТ» были распространены ООО «ГРА» по стойкам Fly Cards в количестве 500 штук в январе 2011 года по следующим организациям: магазин «Балтийский Хлеб», кафе «Кофе Лэнд», турфирма «Малибу», типография «Декор», стоматологическая клиника «НовДента Элит», салон красоты «Какаду».

Кроме того, ООО «ГРА» представило в Новгородское УФАС России договор № 12 от 14.01.2011, заключённый между ООО «ГРА» и АНО «НОТ», в соответствии с которым Исполнитель (ООО «ГРА») обязуется по заданию Заказчика (АНО «НОТ») изготовить оригинал-макеты рекламных полиграфических материалов, организовать работы по производству рекламных полиграфических материалов, организовать размещение изготовленных рекламных полиграфических материалов.

Оплата рекламодателем – АНО «НОТ» - изготовления и распространения полиграфической продукции – открыток с рассматриваемой рекламой - была произведена на основании Акта взаимозачёта № 21 от 01.04.2011.

Из объяснений, представленных АНО «НОТ» (исх. № 248 от 25.05.2011) следует, что открытки с рассматриваемой рекламой были изготовлены ООО «ГРА» по заданию АНО «НОТ» и распространены незначительным тиражом – 500 экземпляров, не рассылались, не продавались и не вручались иным образом неопределённому кругу лиц. Данная продукция находилась в свободном доступе на рекламных стойках, в связи с чем данные рекламные открытки брали лишь те лица, которым они понравились.

АНО «НОТ» полагает, что при распространении данных открыток законодательство Российской Федерации о рекламе не нарушалось.

Так, рекламодатель (АНО «НОТ») считает, что помещённое на открытку изображение животного – козла – не имело целью оскорбить кого-либо. Животное изображено таким образом, чтобы вызвать положительные эмоции, в шутливой и абсурдной манере, позволяющей воспринимать его как улыбающееся зрителю. Изображение подразумевает добродушное его восприятие и направлено на то, чтобы поднять настроение зрителя.

При этом, по мнению АНО «НОТ», рассматриваемая рекламная открытка не содержит никаких сведений о преимуществах рекламируемой услуги перед иными товарами, работами или услугами, находящимися в обороте, не содержит сведений о предоставлении каких-либо дополнительных прав или преимуществ приобретателям рекламируемой услуги.

Таким образом, АНО «НОТ» полагает, что в его действиях при распространении на фирменных стойках Fly Cards в магазине «Балтийский Хлеб», кафе «Кофе Лэнд», турфирме «Малибу», типографии «Декор», стоматологической клинике «НовДента Элит», салоне красоты «Какаду» рекламных открыток с изображением животного – козла - следующего содержания: «Он не смотрит Новгородское телевидение. А ты?!» отсутствуют нарушения Закона о рекламе.

Исследовав материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

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.

В соответствии с пунктом 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе реклама не должна формировать негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждать таких лиц.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является телевизионный канал АНО «НОТ».

При создании рекламы АНО «НОТ» использовало сочетание логотипа телеканала АНО «НОТ» (белые буквы «Н Т» на красном фоне), образа животного – козла - и слоганы, которое следует расценивать как «формирующее негативное отношение» и «осуждающее кого-то», а именно «Он (козёл) не смотрит Новгородское телевидение (АНО «НОТ»). А ты?!». Таким образом, рекламные открытки АНО «НОТ» с изображением животного – козла - содержат оценку другого лица, выраженную в неприличной форме. Это также подтверждается фактом подачи заявления Константиновой Г.А., как морально «пострадавшей» от указанного сравнения.

Из заявления Константиновой Г.А., следует, что данная реклама воспринимается потребителями именно как осуждающая тот круг людей, которые предпочитают смотреть иные телеканалы и не смотрят телеканал АНО «НОТ».

Таким образом, в распространённых в феврале 2011 года на фирменных стойках Fly Cards в магазине «Балтийский Хлеб», кафе «Кофе Лэнд», турфирме «Малибу», типографии «Декор», стоматологической клинике «НовДента Элит», салоне красоты «Какаду» рекламных открытках с изображением животного – козла - следующего содержания: «Он не смотрит Новгородское телевидение. А ты?!» с изображением логотипа телеканала АНО «НОТ» имеется нарушение пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе, выразившееся в формировании в рекламе негативного отношения к лицам, не пользующимся рекламируемым товаром и осуждении таких лиц.

Кроме того, в процессе рассмотрения дела, Новгородское УФАС России обратилось в Экспертный совет по применению законодательства о рекламе Федеральной антимонопольной службы (г. Москва) о даче заключения относительно к рассматриваемой рекламе.

Приказом ФАС России от 07.09.2004 № 99 утверждено Положение «Об Экспертном совете по применению законодательства о рекламе при Федеральной антимонопольной службе» (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 1.1 части 1 указанного Положения Экспертный совет по применению законодательства о рекламе при Федеральной антимонопольной службе образуется в целях рассмотрения вопросов, связанных с применением законодательства Российской Федерации о рекламе, а также выработки предложений по его совершенствованию.

Согласно пункту 2.1 части 2 указанного Положения основными задачами Экспертного совета являются экспертиза и оценка содержания рекламы, представленной на рассмотрение Экспертного совета.

Заседание Экспертного совета Федеральной антимонопольной службы, состоявшееся 08 июля 2011, по итогам рассмотрения рекламы телевизионного канала «Новгородское областное телевидение» с изображением козла и выражением «Он не смотрит Новгородское телевидение. А ты?!», являющейся предметом рассмотрения по настоящему делу, также пришло к выводу, что данная реклама формирует негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемым товаром, так как из использованного в рекламе выражения следует, что такие лица приравниваются к животным.

Наличие иных нарушений законодательства о рекламе в рассматриваемой рекламе не подтвердилось.

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

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе несет либо рекламодатель (часть 6 статьи 38 Закона о рекламе).

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение пункта 4 части 4 статьи 5 Закона о рекламе при распространении в феврале 2011 года на фирменных стойках Fly Cards в магазине «Балтийский Хлеб», кафе «Кофе Лэнд», турфирме «Малибу», типографии «Декор», стоматологической клинике «НовДента Элит», салоне красоты «Какаду» рекламных открыток с изображением животного – козла - и следующего содержания: «Он не смотрит Новгородское телевидение. А ты?!» с изображением логотипа телеканала АНО «НОТ», содержится в действиях рекламодателя данной ненадлежащей рекламы – АНО «НОТ». При этом АНО «НОТ» не представило документальных доказательств устранения допущенного нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращения распространения ненадлежащей рекламы.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 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, Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

утвержденным приказом ФАС России от 28.12.2007 № 453, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Он не смотрит Новгородское телевидение. А ты?!» с изображением животного – козла с изображением логотипа телеканала АНО «НОТ», распространённую на территории Великого Новгорода (магазин «Балтийский хлеб», кафе «Кофе Лэнд», офис турфирмы «НовДэнтаЭлит», салон красоты «Какаду») в феврале 2011 года, рекламодателем которой является Автономная некоммерческая организация «Новгородское областное телевидение» (ул. Б. Московская, д. 106, Великий Новгород), поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 4 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать рекламодателю – Автономной некоммерческой организации «Новгородское областное телевидение» - обязательное для исполнения предписание об устранении совершённого нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 27.07.2011. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.