

данном случае не требуется. Заказчиком данного сюжета и рекламодателем рекламы в эфире телеканала «СТС» (34 ТВК) является ИП Кофанов С.Е.

ИП Кофанов С.Е. в своих объяснениях отметил, что не заключал договор на размещение рекламы алкогольной продукции и не давал заявку на ее размещение в сюжете, так как не имеет лицензии на розничную торговлю алкогольной продукцией и не осуществляет продажу данного товара, только предоставил ООО «Телекомпания «Уральский меридиан» принадлежащее ему помещение лавки деликатесов «Гурман» для осуществления съемок сюжета просветительского характера о культуре потребления напитков.

Из письменных объяснений ООО «Гурман» следует, что данное общество реализует алкогольную продукцию в лавке деликатесов «Гурман», однако оно не размещало рекламу алкогольной продукции на телеканале «СТС» (34 ТВК). В оплату за предоставленное помещение в сюжет включены сведения о лавке деликатесов «Гурман», которые являются рекламой самого продавца - лавки деликатесов «Гурман», а не реализуемой в заведении алкогольной продукции.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

В эфире телеканала «СТС -Магнитогорск» 7 июля 2010 года в вечернее время транслировался сюжет об алкогольной продукции продолжительностью 6 минут.

Видеоряд сюжета содержал демонстрацию ассортимента алкогольной продукции, реализуемой в лавке деликатесов «Гурман», а также элементы художественного оформления этого заведения. В данном сюжете ведущая программы и кавист лавки деликатесов «Гурман» <...>, держа в руках то бокалы, то бутылки с вином, рассказывали о культуре употребления алкогольной продукции, о широком выборе напитков в лавке деликатесов «Гурман» и приглашали в данное заведение на дегустацию алкогольной продукции. В дикторском тексте, а также в прямой речи кависта лавки деликатесов «Гурман» Евгения присутствовали сведения о том, какие напитки лучше подходят для подарка, с какими продуктами сочетается тот или иной напиток. При этом текст сопровождался демонстрацией напитка, о котором идет речь, для чего в сюжете помимо общего вида лавки деликатесов «Гурман» присутствовали крупные планы с изображением бутылок с алкогольной продукцией, на этикетках которых можно прочесть наименование продукции, в том числе GLENGOYNE, MACALLAN, NIPOZZANO, GRAND MACNISH, CHATEAU HAUTBAILLY, DULONG и других марок алкогольной продукции.

По ходу сюжета в него включены фрагменты известных зарубежных фильмов, в которых герои популярных актеров (Мерил Стрип, Алек Болдуин и др.) дарят бутылки с вином, открывают, разливают по бокалам и употребляют алкогольную продукцию.

На протяжении всего сюжета упоминались сведения «вино», «крепкие алкогольные напитки», «коньяк» и т.д. Данные сведения наряду со сведениями, о том, что в магазине «Гурман» проводятся дегустации и на полках можно обнаружить как привычные вина, коньяки и виски, так и экзотические кашасу и ром, направлены на привлечение внимания потребителей к алкогольной продукции, реализуемой в лавке деликатесов «Гурман», и в конечном итоге, увеличению на неё потребительского спроса.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Распространенный в эфире сюжет о лавке деликатесов «Гурман» содержит информацию, адресованную неопределенному кругу лиц – зрителям телеканала «СТС-Магнитогорск», направленную на привлечение внимания к алкогольной продукции, реализуемой в лавке деликатесов «Гурман», формирование и поддержание интереса, и продвижение её на рынке, а следовательно, является рекламой.

Согласно части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в теле- и радиoproграммах, при кино- и видеообслуживании.

Реклама алкогольной продукции, реализуемой в лавке деликатесов «Гурман», распространенная в телепрограмме «Детали» в эфире телеканала «СТС-Магнитогорск», противоречит требованиям части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Частью 4 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрена защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, а том числе на кинематографические произведения. Согласно статье 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается использование результатов интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Согласно части 1 статьи 1274 ГК РФ допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических или информационных целях правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, а также использование таких произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в телепередачах учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью. Однако указанной статьей не предусмотрено использование в каком-либо объеме фрагментов фильмов в рекламе. ООО «Телекомпания «Уральский меридиан» не представлено доказательств соблюдения прав правообладателей при использовании в сюжете фрагментов фильмов.

Использование в рекламе без согласия правообладателя фрагментов зарубежных фильмов противоречит требованиям Гражданского кодекса Российской Федерации.

Учитывая, что реклама алкогольной продукции была распространена в вечернее время, данная реклама алкогольной продукции была доступна разным категориям граждан, в том числе несовершеннолетним.

Статья 14 Федерального закона от 24 июля 1998 года № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» предусматривает защиту ребенка от информации, пропаганды и агитации, наносящих вред его здоровью, нравственному и духовному развитию, в том числе от рекламы алкогольной продукции.

В силу части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Несоблюдение требований статьи 14 Федерального закона «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», выразившееся в распространении рекламы алкогольной продукции, способом доступным для несовершеннолетних, а также требований статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации, выразившееся в использовании в рекламе без согласия правообладателя фрагментов зарубежных фильмов, противоречит требованиям части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 2 статьи 21 названного закона возложена на рекламораспространителя.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем указанной рекламы является ООО «Телекомпания «Уральский меридиан» (г. Магнитогорск, ул. Гагарина, д. 60) как лицо, осуществившее распространение рекламы путем трансляции на телеканале «СТС -Магнитогорск».

Довод ООО «Телекомпания «Уральский меридиан» о том, что данный сюжет носит справочно – информационный и аналитический характер, не принят, так как противоречит фактическим обстоятельствам дела.

Сведения в сюжете не являются справочно – информационными, так как содержат не какие-либо анкетно-реквизитные или статистические данные, а содержат сведения, направленные на привлечение внимания к алкогольной продукции, формирование и поддержание к ней интереса, цель которых - продажа данной алкогольной продукции. Данный сюжет не носит и аналитический характер, так как в нем присутствует обращение внимания потребителя к алкогольной продукции, реализуемой только в одном заведении - лавке деликатесов «Гурман», при отсутствии сведений о других продавцах данной продукции, следовательно данный сюжет не содержит ни обзоров, ни сравнений.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем указанной рекламы является ООО «Гурман» (г. Магнитогорск, ул. Строителей, д. 47) как продавец рекламируемой алкогольной продукции. Вместе с тем, частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» не предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение части 2 статьи 21 указанного закона.

Довод ООО «Гурман» о том, что присутствующие в сюжете сведения являются рекламой лавки деликатесов «Гурман» и, следовательно, не нарушают законодательство о рекламе отклонен по следующему основанию. В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов. Таким образом требования статьи 21 Федерального закона «О Рекламе» распространяются и на продавца алкогольной продукции.

Реклама алкогольной продукции, реализуемой в лавке деликатесов «Гурман», распространенная в эфире телеканала «СТС -Магнитогорск» в программе «Детали» в разделе «Вкусно» противоречит требованиям части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», однако за её нарушение статьей 38 названного закона не предусмотрена ответственность рекламодателя и (или) рекламодателя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу алкогольной продукции, реализуемой в лавке деликатесов «Гурман», распространенную 7 июля 2010 года в эфире телеканала «СТС -Магнитогорск» в программе «Детали» в разделе «Вкусно», поскольку в ней нарушены требования части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Телекомпания «Уральский меридиан» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 13 октября 2010 года.

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

Председатель Комиссии Л.Н. Галичина

Члены Комиссии А.Н. Синельникова

М.В. Бромберг

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

1 октября 2010 года г. Челябинск

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

председатель Комиссии: Л.Н. Галичина – заместитель руководителя - начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

члены Комиссии: А.Н. Синельникова - специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

М.В. Бромберг – специалист 1 разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

на основании своего решения от 1 октября 2010 года по делу № 55-2010 о признании ненадлежащей рекламы алкогольной продукции, реализуемой в лавке деликатесов «Гурман», распространенной 7 июля 2010 года в эфире телеканала «СТС -Магнитогорск» в программе «Детали» в разделе «Вкусно», поскольку в ней нарушены требования части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Телекомпания «Уральский меридиан» в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требования части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», а именно не распространять в телепрограммах рекламу алкогольной продукции.

2. ООО «Телекомпания «Уральский меридиан» представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 12 ноября 2010 года.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. Председатель Комиссии Л.Н. Галичина

Члены Комиссии А.Н. Синельникова

М.В. Бромберг