

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть объявлена 30 мая 2012 г.

Полный текст решения изготовлен 1 июня 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе: <...>

рассмотрев дело № 02-38/2р-2012, возбуждённое о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе по факту нарушения ООО «Транспортно-экспедиционная компания «Территория» (г. Магадан, ул. Кольцевая, 13), далее – ООО «ТЭК «Территория» части 1 и пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в присутствии директора ООО «ТЭК «Территория» <...>, коммерческого директора <...> (по доверенности <...>)

УСТАНОВИЛА:

В феврале 2012 года Магаданским УФАС России при проведении мониторинга соблюдения рекламного законодательства хозяйствующими субъектами, распространяющими рекламу в радиопрограммах «Авторadio» и «Дорожное радио» в городе Магадане были установлены признаки нарушения Закона о рекламе, допущенные ООО «ТЭК «Территория» при рекламировании услуг, оказываемых обществом по перевозке грузов в эфире (105,5 FM) «Дорожное радио» ОАО «ТВ-Колыма-Плюс».

ООО «ТЭК «Территория» осуществляет свою деятельность на основании Свидетельства о постановке на учёт в налоговом органе серии 49 № 000255412, от 27.05.2008г., ИНН 4909098897; Свидетельства о государственной регистрации юридического лица в ЕГРЮЛ от 27.05.2008 за основным государственным номером 1084910001725; Устава, утверждённого протоколом общего собрания участников общества № 3 от 06.09.2010 г. с изменениями (протокол № 6/11 от 19.11.2011г.).

Основными видами деятельности Общества являются:

- транспортно-экспедиционные услуги, в том числе автомобильные, авиационные, железнодорожные, морские;
- организация перевозок грузов морским, речным, авиа, железнодорожным, автомобильным, грузовым транспортом; в том числе перевозка контейнеров, грузов и багажа.

На основании договора № 17-УС от 20.05.2011 на проведение рекламной кампании в радиопрограмме, заключённого ООО «ТЭК «Территория» (заказчик) с ОАО «ТВ-Колыма-Плюс» (исполнитель) в эфире (105,5 FM) «Дорожное радио» ООО «Центр новых технологий» с 01 по 29 февраля 2012 года транслировалась реклама услуг, оказываемых ООО «ТЭК «Территория» по перевозке грузов следующего содержания:

Первый мужской голос:

Задача: из пункта «А» в пункт «Б» два месяца назад выехал контейнер с очень дорогим грузом. Вопрос: какого... за эту доставку было заплачено как за космический перелёт, если груз до сих пор не пришёл, а?

Начальник транспортного цеха, я Вас спрашиваю!

Второй мужской голос:

- А я, чё, я ничё.

Первый мужской голос:

- Это ты ничё? Да я тебя сейчас!...

(Голоса убыстряются, становятся неразборчивыми, как при быстрой перемотке.

Ясно только, что ругаются).

Женский голос:

- Если бы эти люди обратились в транспортно-экспедиционную компанию «Территория» они бы давно благополучно получили свой груз. Потому что оперативная доставка грузов – это компания «Территория»! Странно, что кто-то ещё не в курсе.

Телефон: 201-700.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) реклама – информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемый аудиоролик был размещён в радиопрограмме, предназначенной для неопределённого круга лиц, формировал интерес потребителей к услугам ООО «ТЭК «Территория», т.к. они характеризовались только с положительной стороны, следовательно, такая информация, в соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе должна рассматриваться в качестве рекламной.

В соответствии с частью 1 и пунктом 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемых услуг с услугами, реализуемыми другими продавцами, является недобросовестной.

На рынке Магаданской области присутствует несколько хозяйствующих субъектов, предлагающих услуги по перевозке контейнеров (ООО «Магадантрансэгентство», ООО Трансэкспедиция», ООО «Неском» и др.).

Текст аудиоролика создаёт впечатление о преимуществе ООО ТЭК «Территория»

перед другими транспортными компаниями, что является некорректным сравнением рекламируемых услуг ООО ТЭК «Территория» по отправке контейнеров с услугами, оказываемыми другими предприятиями, осуществляющими предпринимательскую деятельность на том же рынке услуг, что в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе признаётся недобросовестной рекламой.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Рекламная информация об услугах, оказываемых ООО «ТЭК «Территория», распространяемая в эфире (105,5 FM) «Дорожное радио» ООО «Центр новых технологий» ОАО «ТВ - Колыма-плюс» с 01 по 29 февраля 2012 г. содержала некорректные сравнения рекламируемых услуг по отправке грузов в контейнерах с аналогичными услугами, оказываемыми другими предприятиями и в соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе является ненадлежащей, т.к. в ней нарушены требования части 1 и пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 38 нарушение физическими и юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечёт за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе изготовитель либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо является рекламодателем.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 Закона о рекламе.

ООО «ТЭК «Территория» является лицом, подготовившим сюжет с информацией рекламного характера об услугах, оказываемых обществом в готовую для распространения в радио-эфире форму, определившим её содержание и место распространения (в эфире «Дорожное радио»). Следовательно, ООО «ТЭК «Территория», в соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе, является рекламодателем.

Поскольку на рынке Магаданской области присутствует несколько хозяйствующих субъектов, предлагающих услуги по перевозке грузов контейнерами текст рекламы в совокупности с названием «ТЭК «Территория» создаёт неверное представление о том, что рекламируемые компанией услуги находятся в более лучшей позиции, включая сроки доставки и ценовой уровень, тем самым, стимулируя интерес потребителей к её услугам, поддерживая заинтересованность в них, влияя в целом на продвижение реализуемых услуг на рынке. Потребители данной рекламы понимают буквально – оперативную доставку груза осуществит «ТЭК «Территория». Остальные компании доставляют груз дольше двух месяцев и намного дороже, чем «ТЭК «Территория».

Доказательств превосходства услуг ООО «ТЭК «Территория» над критериями оказания услуг конкурентами в материалы дела «ТЭК «Территория» не представлено.

Более того, в ответе на запрос Магаданского УФАС России (вх. 02/706 от 16.03.2012) ООО «ТЭК «Территория» указало, что «подобными доказательствами общество не располагает. Информацией о тарифах и сроках доставки грузов другими компаниями ООО «ТЭК «Территория» также не обладает». Критерии, раскрывающие содержание преимущества, по которым сделан вывод о том, что приемлемая цена (а не космическая) и оперативная доставка грузов – это компания «Территория» в рекламе не указаны.

Исходя из рекламы ООО «ТЭК «Территория» воспринимается потребителями как лучшая компания по всем возможным показателям по доставке грузов и может ввести их в заблуждение относительно действительного качества оказываемых компанией услуг в сравнении с услугами других транспортно-экспедиционных компаний, действующих на том же рынке.

ООО «ТЭК «Территория» считает, что рекламный ролик, вышедший в эфире «Дорожного радио» в феврале т.г. не содержит каких-либо сравнений и информации о том, что общество оказывает услуги по перевозке грузов оперативнее и дешевле, чем другие компании.

Однако текст в рекламе подтверждает наличие такой информации и некорректное сравнение с некой транспортной компанией: «два месяца назад выехал контейнер (т.е. оценке подвергаются сроки исполнения услуги, осуществляемой некой транспортной компанией региона) ... за эту доставку было заплачено как за космический перелёт (неправомерно завышенная расценка некой транспортной компанией региона), ... груз до сих пор не пришёл (негативный результат пользования услугой и прямое указание на то, что другие компании, (но не ТЭК «Территория») не соблюдают сроки выполнения услуг).

Если бы эти люди обратились в транспортно-экспедиционную компанию «Территория» они бы давно благополучно получили свой груз. Потому что оперативная доставка грузов – это компания «Территория»! (поставлен знак равенства между хорошим качеством доставки грузов и конкретной компанией. В категоричной форме предлагается безальтернативный выбор – компания «Территория».) Странно, что кто-то ещё не в курсе» (т.е. об этом известно всем, а если потенциальный клиент до сих пор об этом не знает, то его информационное поведение является странным)

На практике некорректными признаются случаи, когда без видимых оснований аналогичные услуги иных исполнителей, а также сами иные исполнители (хотя они и не названы конкретно) снабжаются в рекламе словами, принижающими их качественные характеристики. При этом общей речевой стратегией такой рекламы является стратегия дискредитации на основе сравнения.

Магаданское УФАС России запросило мнение по поводу рассматриваемой рекламы услуг ООО «ТЭК «Территория» нескольких транспортных компаний, предлагающих аналогичные услуги по перевозке контейнеров (ООО «Магадантрансэгентство», ООО «Трансэкспедиция», ООО «Неском»).

От ООО «Неском» ответ не получен. Из ответов полученных от ООО «Магадантрансэгентство» и ООО «Трансэкспедиция» (вх. 02/1330, 02/1329 от 10.05.2012) следует, что в аудиоролике об услугах агентства «ТЭК Территория» по перевозке грузов используются формулировки, затрагивающие деловую

репутацию конкурентов ООО «ТЭК «Территория», в том числе и репутацию ООО «Магадантрансэгентство» и ООО «Трансэкспедиция». Рекламу услуг ООО «ТЭК «Территория» они расценивают как превосходство сервиса и качества оказываемых услуг ООО «ТЭК «Территория» перед другими компаниями, хотя, по имеющимся у них сведениям, рекламируемые сроки быстрой доставки не соответствуют действительности. Более того, по имеющейся у них информации, ООО «ТЭК «Территория» неоднократно нарушало сроки доставки груза для клиентов. Так, в феврале 2012 г. из-за задолженности перед морским перевозчиком клиенты ООО «ТЭК «Территория» длительное время не могли получить свой груз (ИП Васкевич, ИП Утёмов С.Г., ООО Магаданмебельбыт), что повлекло их финансовые и временные потери. Поверив работникам ООО «ТЭК «Территория» и, возможно, рекламе о быстрой доставке грузов, указанные клиенты общества стали работать с их агентством по перевозке грузов, но получили в результате печальный опыт такой работы, связанный с невыполнением договорных обязательств и, как следствие этого, возникшими убытками.

Из-за длительного хранения грузов, простоя контейнеров только в портах перевалки в течение 2-3 месяцев, ожидания погрузки на теплоход, произошла порча груза у ИП С. и ИП К.

Все транспортно-экспедиционные компании, осуществляющие свою деятельность на территории г. Магадана и Магаданской области находятся практически в равных условиях, поскольку сотрудничают с одними и теми же перевозчиками, портами перевалки, поэтому сроки по отправке/доставке грузов находятся на одном уровне. Цены на транспортно-экспедиционное обслуживание на рынке услуг кардинально не разнятся между компаниями.

Поэтому, информация в рекламном ролике ООО «ТЭК «Территория» о том, что при обращении в ТЭК «Территория» можно бы было оперативно получить груз, а не ожидать его более двух месяцев и не платить космические цены (имеется в виду при обращениях в другие компании), является некорректной по отношению к другим предприятиям, осуществляющим свою деятельность на рынке по оказанию услуг транспортно-экспедиционного обслуживания.

Директор ООО «ТЭК «Территория» не согласилась с тем, что ООО «ТЭК «Территория» нарушило Закон о рекламе, считает, что рассматриваемая реклама не содержит информации о том, что общество оказывает услуги по перевозке грузов оперативнее и дешевле, чем другие предприятия. Считает, что задержки грузов есть и у других компаний.

Магаданское УФАС России обратилось в ФГБОУ ВПО Северо-Восточный государственный университет (далее – СВГУ) с просьбой о проведении экспертизы спорной рекламы (исх. № 01-10/994 от 12.04.2012).

Из ответа СВГУ (вх. №№ 02/1360 от 11.05.12, 02/1426 от 16.05.12) следует вывод о том, что эксперт классифицирует рекламу услуг ООО «ТЭК «Территория» как недобросовестную. Вывод эксперта <...> – профессора кафедры русского языка СВГУ, доцента, кандидата филологических наук, проводившей лингвистический анализ текста аудиоролика (вх. № 02/1533 от 28.05.2012) позволяет утверждать, что информация о качественных характеристиках услуг по перевозке грузов, оказываемых ООО «ТЭК «Территория», представлена в речевой форме, позиционирующей ООО «ТЭК «Территория» как компанию с очень высоким

качеством транспортных услуг, а другие транспортные компании – как имеющие низкое или недостаточное качество подобных услуг. Подобное противопоставление, лишённое конкретных доказательств, порочит деловую репутацию всех иных транспортно-экспедиционных компаний региона, занимающихся перевозками грузов, и должно быть признано недобросовестной рекламой.

Таким образом, на вопрос Магаданского УФАС России, содержит ли текст рекламы некорректные сравнения рекламируемых услуг с аналогичными услугами иных предприятий, осуществляющих предпринимательскую деятельность на том же рынке услуг, оба эксперта ответили утвердительно.

В данном случае, мнения транспортно-экспедиционных компаний, действующих на одном рынке услуг по перевозке грузов с ООО «ТЭК «Территория», экспертов СВГУ и Магаданского УФАС России в отношении оценки содержания рекламного аудиоролика услуг ООО «ТЭК «Территория», распространённого в эфире «Дорожное радио» ОАО «ТВ-Колыма-Плюс» в феврале т.г., совпали.

Директор ООО «ТЭК «Территория» <...> представила в материалы дела лингвистическое исследование текстового содержания рассматриваемого рекламного ролика ООО «ТЭК «Территория», проведённое 10.05.2012 экспертом ФГБОУ ВПО «Липецкий государственный педагогический университет», доцентом кафедры русского языка и общего языкознания <...> по письменному обращению ООО «ТЭК «Территория» от 03.05.2012, договор возмездного оказания услуг от 11.05.2012, акт о выполнении работ от 11.05.2012 г.

На вопрос, содержится ли в представленном тексте некорректное сравнение рекламируемых услуг с услугами, реализуемыми другими продавцами,

эксперт ответила отрицательно, полагая в частности, что в рекламе не использованы наименования каких – либо предприятий.

При оценке данной рекламы Комиссия руководствовалась положениями пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Приведённые нормы не указывают на то, что сравнение, показывающее преимущество объекта рекламирования, должно быть выражено в отношении другого конкретного исполнителя аналогичных услуг, таким образом, данные положения применяются к случаям, когда в рекламе используется сравнение с иными исполнителями услуг (не названными конкретно), действующими на том же рынке.

Под преимуществом следует понимать превосходство рекламируемых услуг, по каким-либо характеристикам над услугами, оказываемыми иными исполнителями аналогичных услуг, что обеспечивает предпочтение потребителей к рекламируемой услуге и нарушает права потенциальных конкурентов.

Реклама услуг ООО «ТЭК «Территория» воспринимается потребителями как лучшая компания по всем возможным показателям по доставке грузов по сравнению с другими транспортными компаниями, которые исходя из текста рекламы, имеют недостаточное качество подобных услуг.

При этом информация, данная в рекламе и содержащая противопоставления,

лишённые каких-либо доказательств некорректна по отношению к другим транспортным компаниям, действующим в регионе и, является ненадлежащей.

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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламную информацию об услугах, оказываемых ООО «ТЭК «Территория», распространённую в эфире «Дорожное радио» ОАО «ТВ-Колыма-Плюс» с 01 по 29 февраля 2012 г., поскольку она содержала некорректные сравнения рекламируемых услуг с аналогичными услугами, оказываемыми другими предприятиями, что является нарушением части 1 и пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО ТЭК «Территория» предписание о прекращении распространения любым способом, в любых средствах массовой информации рекламы, содержащей некорректное сравнение рекламируемых услуг по перевозке грузов с услугами иных предприятий, осуществляющих предпринимательскую деятельность на том же рынке услуг и принять меры к недопущению в дальнейшем распространения указанной рекламы.

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ

1 июня 2012 г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:<...>

на основании своего решения от 1 июня 2012 г. по делу № 02-38/2р-2012 о

признании ненадлежащей рекламы услуг ООО «ТЭК «Территория» по перевозке грузов, распространённой с 01 по 29 февраля 2012 г. в эфире «Дорожное радио» ОАО «ТВ-Колыма-плюс» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «ТЭК «Территория» со дня получения настоящего предписания прекратить нарушения части 1 и пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», а именно: распространение рекламной информации об услугах, оказываемых обществом по перевозке грузов, содержащей некорректные сравнения рекламируемых услуг с аналогичными услугами, оказываемыми другими предприятиями в эфире «Дорожное радио» (105,5 FM) ОАО «ТВ-Колыма-Плюс», любым другим способом, в любых средствах массовой информации и принять меры по недопущению указанных нарушений в дальнейшем.

2. ООО «ТЭК «Территория» (г. Магадан, ул. Кольцевая, 13) представить в Магаданское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 14 июня 2012 года.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с действующим законодательством.