

## РЕШЕНИЕ

01.11.2008 г.Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председателя Комиссии: Шевченко В.И. – руководителя управления;

членов комиссии: Павлюка А.М. – ведущего специалиста - эксперта отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования;

Базаровой Н.В. – специалиста - эксперта отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатирования,

в присутствии:

заявителя — сопредседателя Центра экологической и общественной безопасности г.Томска Г

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ОАО «Томлесстрой», представитель К

заинтересованного лица – ЖСК «Молодёжный», представители З

заинтересованного лица – ООО «ТРИА «Тройка», директор К, представитель О.;

заинтересованного лица – ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2», представители О

рассмотрев дело №02-11/35-08 по признакам нарушения ОАО «Томлесстрой» ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», по факту распространения 28.08.2008г. в 21:45ч. рекламы ОАО «Томлесстрой» в эфире канала «ТВ-2» в телепередаче «Высший сорт»

### УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России поступило заявление (вх. № 3662 от 03.09.2008г.) Центра экологической и общественной безопасности г.Томска.

В заявлении было указано, что в телепередаче «Высший сорт» от 28.08.2008г. в

21:45ч. Закрытым акционерным обществом «Телерадиокомпания ТВ-2» была распространена реклама ОАО «Томлесстрой» о продаже квартир в строящемся жилом доме по ул.Советская, д.96 в г.Томске, с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе проверки фактов, указанных в заявлении, было установлено, что ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» распространяет на канале «ТВ-2» рекламу ОАО «Томлесстрой» в виде рекламного ролика о начале строительства жилого дома по ул.Советская, д.90-96 в г.Томске.

Данный рекламный ролик сопровождается фразой «Советская 96 почти на пересечении с ул.Учебной, недалеко от крупного торгового центра. Что говорить - район престижный. Продажа квартир уже начата».

На заседании комиссии сопредседатель Центра экологической и общественной безопасности г.Томска Г пояснил, что в эфире канала «ТВ-2» в телепередаче «Высший сорт» от 28.08.2008г. в 21:45ч. была размещена реклама ОАО «Томлесстрой» в виде рекламного ролика о начале строительства жилого дома по ул.Советская, д.96 в г.Томске с нарушением рекламного законодательства. Данные обстоятельства явились поводом для обращения в Управления ФАС по Томской области с соответствующим заявлением о нарушении действующего законодательства. Кроме того, отсутствует разрешение на строительство объекта по указанному адресу. При заключении договора на размещение рекламы, рекламораспространитель не запрашивает документы и не проверяет их.

Представитель ОАО «Томлесстрой» К пояснил, что заказчик ЖСК «Молодёжный» и исполнитель ОАО «Томлесстрой» заключили договор №35/07 от 01.05.2007г. и дополнительное соглашение №1 от 30.04.2008г. на предоставление услуг по ведению бухгалтерского и финансово-аналитического учёта предприятия заказчика и защите его законных интересов при реализации им уставной деятельности, а также выполнению работ/услуг в области освоения и подготовки строительных площадок, обеспечения разработки и согласования проектно-сметной документации и получения разрешительной документации на строительство объектов заказчика, осуществления услуг по организации и ведению юридического, информационного консультирования граждан (потенциальных и действительных членов ЖСК) о деятельности жилищно-строительного кооператива, механизмов взаимодействия сторон, основ реализации уставной деятельности ЖСК, составления гражданско-правовых договоров, размещения информации о строящихся объектах в СМИ и прочее.

Помимо вышеуказанного договора, между заказчиком ЖСК «Молодёжный» и генподрядчиком ОАО «Томлесстрой» заключен договор генерального подряда №0409/7-смп от 02.09.2007г. на выполнение строительно-монтажных работ по

строительству жилого дома по ул.Советской 90-96 в г.Томске.

Администрация г.Томска выдала застройщику ЖСК «Молодёжный» разрешение № от «06» августа 2008г. и разрешение от «25» августа 2008г. на строительство объекта по ул.Советской 90-96.

Заклученные договоры имеют широкий перечень прав и обязанностей сторон, в соответствии с которыми ОАО «Томлесстрой» информирует общественность об объектах строительства. При этом вся размещаемая рекламная информация согласовывается с ЖСК, а также по требованию ЖСК вносятся изменения в материал, предназначенный для размещения в СМИ.

ОАО «Томлесстрой» заключил договор на распространение и является рекламодателем данной рекламы, потому что ЖСК «Молодёжный» не имеет свободных средств на размещение рекламы (в целях экономии средств пайщиков ЖСК не заключают договоры с рекламораспространителями).

ОАО «Томлесстрой» считает, что данный рекламный ролик является не рекламным, а информационным. Данный материал содержит информацию о начале строительства объекта по ул.Советской 90-96 и о уже построенном и введённом в эксплуатацию «доме-близнеце» по ул.Советской, 98.

По желанию ЖСК «Молодёжный» информационный блок после изготовления ролика был дополнен фразой «Продажа квартир уже начата», незадолго перед выходом программы в эфир.

Представитель ЖСК «Молодёжный» Зайков С.Ю. дал следующие пояснения. Размещённый в эфире данный ролик о начале строительства жилого дома является не рекламным, а информационным, т.к. отсутствует информация о продавце квартир. А значит, отсутствует возможность коммуникации продавца с покупателем (потребителем). Соответственно, данная информация не является рекламой.

Представитель ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» О пояснила, что программа «Высший сорт» является авторской программой ООО «ТРИА «Тройка». Согласно договору от 01.05.2008г. ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» лишь предоставляет ООО «ТРИА «Тройка» эфирное время на канале «ТВ-2», т.е. оказывает услуги по трансляции программы. При этом ООО «ТРИА «Тройка» несёт ответственность за несоблюдение формата программы и законодательства.

Представитель ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» Р дала аналогичные пояснения.

Директор ООО «ТРИА «Тройка» К пояснил, что программа «Высший сорт» - это гляцевый телегид по событиям в г.Томске, рынку услуг и товаров. Цель программы

показать телезрителю широкий спектр товаров и услуг, представленный на рынке города. Данная программа не является сугубо рекламной.

В соответствии с техническим заданием на подготовку информационного сюжета о строительстве объекта по ул.Советской,96 в программе «Высший сорт», рекламопроизводителю ООО «ТРИА «Тройка» в сюжете необходимо было осветить технические параметры будущего жилого дома (количество этажей, квартир и автостоянок, строительный материал, используемый при строительстве и прочее). Цель сюжета – проинформировать население г.Томска о начале строительства многоэтажного жилого дома по указанному адресу.

При подготовке сюжета к эфиру, ОАО «Томлесстрой» представил все необходимые документы (разрешение на строительство, лицензию и т.д.) и организовал допуск сотрудников ООО «ТРИА «Тройка» на строительную площадку для производства видеосъемки. А также при подготовке сюжета были предприняты все меры для исключения любой информации, которая могла бы ввести в заблуждение зрителя программы или дать другую оценку характеру ролика (рекламный или информационный).

При согласовании сюжета со стороны заказчика ОАО «Томлесстрой» поступило предложение указать на то, что продажа квартир уже началась.

По субъективным причинам, у сотрудников ООО «ТРИА «Тройка» не возникли сомнения и понимание того, что подобная фраза может означать рекламный характер ролика. В результате неосторожности и невнимательности, «информационный сюжет» принял рекламный характер.

Заслушав лиц, участвующих при рассмотрении дела, изучив материалы дела, Комиссия находит установленным следующее.

Застройщику ЖСК «Молодёжный» выданы разрешения на строительство объекта по ул.Советской 90-96 (разрешен

ОАО «Томлесстрой» имеет лицензию (регистрационный номернваря 2007г.) на осуществление деятельности по строительству зданий и сооружений высотой до 40 метров.

Генподрядчик ОАО «Томлесстрой» осуществляет строительные-монтажные работы по строительству жилого дома по ул.Советской 90-96 в г.Томске на основании договора генерального подряда №0409/7-смп от 02.09.2007г., заключенного с заказчиком ЖСК «Молодёжный».

На основании заключенных с ЖСК «Молодёжный» договора №35/07 от 01.05.2007г. и дополнительного соглашения №1 от 30.04.2008г., ОАО «Томлесстрой» разместил информации о строящемся объекте по ул.Советской 90-96 в

телевизионном эфире.

Ранее, ОАО «Томлесстрой» и ООО «Томское рекламно-информационное агентство «Тройка» заключили договор от 01.01.2008г. на оказание рекламно-информационных услуг. По условиям указанного договора ООО «ТРИА «Тройка» оказывает услуги ОАО «Томлесстрой» по производству и размещению рекламных и информационных видео- и аудиороликов в электронных средствах массовой информации (СМИ).

В свою очередь, между ООО «ТРИА «Тройка» (заказчиком) и ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» (исполнителем) заключен договор б/н от 01.01.2005г., в соответствии с которым, исполнитель оказывает заказчику услуги по размещению рекламно-информационных материалов в электронных средствах массовой информации, представленных заказчиком для размещения, независимо от того, являются ли такие материалы материалами самого заказчика, либо иных лиц. Кроме того, между указанными лицами заключен договор б/н от 01.05.2005г., в соответствии с которым, ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» обеспечивает трансляцию авторской программы «Высший сорт» в эфире телеканала «ТВ-2» с «01» мая по «31» декабря 2008г.

Представленные сведения и пояснения лиц, участвующих в деле подтверждают, что имело место распространение в телепередаче «Высший сорт», показанной в эфире канала «ТВ-2», рекламного видеоролика ОАО «Томлесстрой» о строительстве жилого дома по ул.Советская, д.90-96 в г.Томске и начале продажи квартир.

А также подтверждено, что в данном ролике звучит фраза «Продажа квартир уже начата».

Управлением ФАС по Томской области в адрес кафедры связей с общественностью факультета психологии Томского государственного университета был направлен запрос (исх.№НБ/3716 от 24.10.2008г.) с просьбой дать мотивированную оценку распространённой информации, после просмотра вышеуказанного видеоролика, на предмет того, является ли данная информация рекламой или нет.

Старший преподаватель кафедры связей с общественностью ФП ТГУ М.Н. Бычкова в своём заключении указала следующее.

Рекламный текст – это коммуникативная единица, функционирующая в сфере маркетинговой коммуникации для неличного оплаченного продвижения товара (услуги), имеющая в структуре формальный признак – сигнализирование о характере информации (презентацию). Прокат ролика ОАО «Томлесстрой» в рамках временного периода, который ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» обозначает как «реклама» является однозначным признаком его рекламного характера.

Наличие описания характеристик дома (этажность, материал, указание площади квартир), оценочные характеристики его месторасположения, финальная фраза «Продажа квартир уже начата» свидетельствуют о маркетинговой направленности сообщения анализируемого видеоролика. Отсутствие факультативных признаков рекламного текста (реквизиты, наименование организации, логотип, торговые марка и/или знак и прочее) тем не менее, позволяет сделать вывод, что анализируемый видеоролик является рекламным, так как содержит информацию, адресованную неопределённому кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования и продвижению его на рынке.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – информация, распространенная в любой форме, любым способом и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Указанная реклама ОАО «Томлесстрой» о начале строительства жилого дома по ул.Советская, д.96 в г.Томске и продажи квартир, распространяемая на канале «ТВ-2» направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования — строительному объекту по ул.Советская, д.90-96 в г.Томске.

В данной рекламе отсутствует часть существенной информации об условиях приобретения рекламируемого товара, т.е. какое лицо продает квартиры.

Кроме того, в рассматриваемой рекламе ОАО «Томлесстрой» фраза о продажи квартир не соответствует действительности. В настоящее время заключить договор купли-продажи какой-либо квартиры в данном доме невозможно, т.к. на данном этапе осуществляется только строительство (создание) жилого дома. Жилой дом по ул.Советская, д.90-96 в г.Томске ещё не создан, не принят в эксплуатацию, и квартиры в указанном доме не могут быть предметом купли-продажи.

При этом в данной рекламе помимо отсутствия информации о лице, которое реализует товар, также отсутствует часть существенной информации о способе реализации товара (работ,услуг) – паенакоплении средств с правом последующего приобретения собственности на предоставленное жилое (нежилое) помещение по данному адресу.

Отсутствие такой информации в рекламном объявлении может ввести в заблуждение потребителей рекламы.

В рассматриваемом случае рекламодателем приведенной выше рекламы является ОАО «Томлесстрой» - лицо, определившие объект рекламирования и

содержание рекламы.

Рекламопроизводителем является ООО «ТРИА «Тройка» - лицо, которое изготовило данный рекламный видеоролик.

Рекламораспространителем является ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» - лицо, осуществившее 28.08.2008г. в 21:45ч. в эфире канала «ТВ-2» в телепередаче «Высший сорт» распространение рекламы ОАО «Томлесстрой» о начале продажи квартир.

Данные выводы подтверждаются актом сверки взаимных расчетов по состоянию на 30.09.2008 между ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» и ООО «ТРИА «Тройка», актами ООО «ТРИА «Тройка» и ОАО «Томлесстрой» о приемке выполненных работ (услуг) по распространению рекламы ОАО «Томлесстрой» в эфире.

В ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» закреплено, что не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

С учетом изложенного комиссия УФАС по Томской области приходит к выводу, что рассматриваемая реклама ОАО «Томлесстрой», распространённая ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» на канале «ТВ-2» в программе «Высший сорт», противоречит требованиям ч.7. ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства, является ненадлежащей.

В соответствии с ч.6 ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.7 ст.5 указанного Закона несёт рекламодатель - ОАО «Томлесстрой».

В соответствии с ч.7 ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч.7 ст.5 указанного Закона рекламораспространитель ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» не несёт.

В соответствии с ч.8 ст.38 Федерального закона «О рекламе» рекламопроизводитель несёт ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 статьи 38 указанного Закона, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях рекламопроизводителя ООО «ТРИА «Тройка» не установлено.

Руководствуясь ст. 33, ст. 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006г №508) , Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу ОАО «Томлесстрой» распространённую ЗАО «Телерадиокомпания ТВ-2» на канале «ТВ-2» в программе «Высший сорт», поскольку в ней нарушены требования ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ОАО «Томлесстрой» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме «14» ноября 2008 года.

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

Председатель Комиссии

В.И. Шевченко

Члены Комиссии

А.М. Павлюк

Н.В. Базарова