

резольютивная часть оглашена 01 августа 2016 года

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 03 августа 2016 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

Заместитель председателя Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № ТГ04-03/2016-75Р, возбужденное в отношении ООО «Ассоль» и ИП <...> по факту распространения 05.02.2016 года в 15 часов 22 минут 21 секунду и в 18 часов 54 минуты 03 секунды на телеканале «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарапуле рекламной информации с признаками нарушения требования пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствии:

- представителя Управления Роскомнадзора по Удмуртской Республике, уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42600999129315 от 20.06.2016 года);

- представителя ООО «Ассоль», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовые отправления № 42600999129421 от 23.06.2016 года, № 42600999129469 от 23.06.2016 года);

- ИП <...>, уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42600999129339 от 24.06.2016 года),

УСТАНОВИЛА:

10.03.2016 года в Удмуртское УФАС России поступило заявление Управления Роскомнадзора по Удмуртской Республике (вх.№ 1820) о трансляции рекламы на телеканалах «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарапуле 05.02.2016 года в период времени с 08 часов 00 минут по 09 часов 00, 06.02.2016 года в 14 часов 23 минуты 52 секунды с признаками нарушения статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

К обращению был приложен диск с записью эфира телеканалов «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарапуле, копия свидетельства о регистрации средства массовой информации от 23.05.2012 серии Эл № ТУ 18-0339.

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации от 23.05.2012 серии Эл № ТУ 18-0339, учредителем средства массовой информации «5

ОКЕАН ТВ» является ООО «Ассоль».

По результатам внеплановой документарной проверки установлено, что 05.02.2016 года в 15 часов 22 минут 21 секунду и в 18 часов 54 минуты 03 секунды на телеканале «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК путем наложения на кадр транслировалась реклама: «Только у нас! МЕБЕЛЬ На фабричные ШКАФЫ-КУПЕ и ОРТОПЕДИЧЕСКИЕ МАТРАСЫ Скидка 25% с гарантией 24 мес. *акция действует с 30.01.16 до 15.02.16г. ул. Ст. Разина, 45», отношение площади указанной рекламы к площади кадра составило 18,06%, что имеет признаки нарушения пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

По факту распространения данной рекламы Удмуртским УФАС России определением от 05.05.2016 года было возбуждено дело № ТГ04-03/2016-75Р в отношении ООО «Ассоль» (адрес: 427960, Удмуртская Республика, г. Сарапул, ул. Азина, д. 46, офис 6, ИНН 1838007341, ОГРН 1101838000131) по признакам нарушения требований пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела назначено на 09.06.2016 года в 10 часов 00 минут.

20.05.2016 года Управление Роскомнадзора по Удмуртской Республике представило ходатайство от 16.05.2016 № 2771-04/18 о рассмотрении дела №ТГ04-03/2016-75Р в отсутствие представителя Управления.

30.05.2016 года ООО «Ассоль» представило копию приказа от 25.05.2015 года, копию свидетельства серии 18 № 002883022 о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения на территории Российской Федерации, копию договора оказания услуг по реализации коммерческой рекламы от 01.06.2012 № 232, копию акта от 29.02.2016 № 51, копию медиаплана на размещение рекламы от 03.12.2015 года

Определением от 09.06.2016 года рассмотрение дела № ТГ04-03/2016-75Р отложено на 26.07.2016 года в 10 часов 30 минут, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения требований пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», привлечен ИП <...>.

ООО «Ассоль» представило письменное пояснение от 18.07.2016 исх. № 99, согласно которому ИП <...> принимает на себя обязательства оп размещению рекламной информации на телеканале «5 Океан ТВ» согласно медиа-плана.

19.07.2016 года в адрес Удмуртского УФАС России поступило ходатайство ООО «Ассоль» (вх. № 5538) об объединении дел № ТГ04-03/2016-74Р, ТГ04-03/2016-75Р, ТГ04-03/2016-76Р, ТГ04-03/2016-77Р, ТГ04-03/2016-78Р, ТГ04-03/2016-79Р, ТГ04-03/2016-80Р, возбужденных в отношении Общества по признакам нарушения пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в одно производство, поскольку заявителем является одно лицо - Управления Роскомнадзора по Удмуртской Республике, рекламораспространителем является также одно лицо – ООО «Ассоль», квалификация правонарушений одинаковая - пункт 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

22.07.2016 года ИП <...> представил копию медиа-плана размещения рекламы – баннера от 01.02.2016 года, копию договора от 01.01.2016 № 25, а также письменное пояснение (от 18.07.2016 исх. № 10), согласно которому, на основании договора № 232 от 01.06.2012 года, предприниматель обязуется реализовывать коммерческую рекламу и размещать ее на телеканале «5 Океан ТВ», выплачивая ООО «Ассоль» фиксированную сумму. Предприниматель реализовывает и обеспечивает выход в эфир телеканала «5 Океан ТВ» рекламную информацию по заявке заказчика (ИП <...>), а также в соответствии с согласованным сторонами медиа-планом. Основным видом деятельности ИП <...> является оказание рекламных услуг(ОКВЭД – 74.40).

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 26.07.2016 года явился законный представитель ООО «Ассоль» - <...>.

В связи с необходимостью изучения дополнительных документов и информации по делу № ТГ04-03/2016-75Р Комиссия Удмуртского УФАС приняла решение об объявлении перерыва в рассмотрении дела № ТГ04-03/2016-75Р до 01 августа 2016 года в 15 часов 00 минут.

01.08.2016 года ИП <...> представил ходатайство (вх. № 6054э) о рассмотрении дела № ТГ04-03/2016-75Р в его отсутствие.

01.08.2016 года ООО «Ассоль» представило ходатайство (вх. № 6053э) о рассмотрении дела № ТГ04-03/2016-75Р в отсутствие представителя Общества.

01.08.2016 года Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрела указанные ходатайства ИП <...> и ООО «Ассоль», с учетом имеющихся материалов, пришла к выводу о возможности рассмотрения дела в отсутствие лиц, в отношении которых возбуждено дело № ТГ04-03/2016-75Р.

Также, Комиссией рассмотрено ходатайство ООО «Ассоль» (вх. № 5538) об объединении дел № ТГ04-03/2016-74Р, ТГ04-03/2016-75Р, ТГ04-03/2016-76Р, ТГ04-03/2016-77Р, ТГ04-03/2016-78Р, ТГ04-03/2016-79Р, ТГ04-03/2016-80Р, возбужденных в отношении Общества по признакам нарушения пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в одно производство, и считает его не подлежащим удовлетворению на основании следующего.

Каждое из указанных дел возбуждено по отдельным фактам, свидетельствующим о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, имеющим разные временные интервалы.

Таким образом, объединение вышеуказанных дел в одно производство не будет способствовать полному, всестороннему и объективному их рассмотрению.

Изучив материалы дела № ТГ 04-03/2016-75Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

05.02.2016 года в 15 часов 22 минут 21 секунду и в 18 часов 54 минуты 03 секунды на телеканалах «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарапуле путем наложения на кадр транслировалась реклама: «Только у нас! МЕБЕЛЬ На фабричные ШКАФЫ-КУПЕ и ОРТОПЕДИЧЕСКИЕ МАТРАСЫ Скидка 25% с гарантией 24 мес. *акция действует с 30.01.16 до 15.02.16г. ул. Ст. Разина, 45» продолжительностью 10 секунд.

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц, направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (мебели, реализуемой по адресу: г. Сарapul, ул. Ст. Разина, 45, а также акции на фабричные шкафы-купе и ортопедическим матрасам), формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой.

В силу пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», при совмещении рекламы с телепрограммой способом «бегущей строки» или иным способом ее наложения на кадр транслируемой телепрограммы реклама не должна занимать более чем семь процентов площади кадра.

При проведении внеплановой документарной проверки в отношении ООО «Ассоль» в соответствии с распоряжением Удмуртского УФАС России от 14.03.2016 года № 14, проводилось вычисление отношения площади рекламы, транслируемой посредством наложения на кадр, к площади кадра. Данное вычисление осуществлялось с помощью установления площади кадра и площади рекламы (транслируемой посредством наложения на кадр) путем измерения высоты и ширины кадра и рекламы при помощи железной линейки (ГОСТ-427-75) с экрана монитора моноблока HP Pro 3520, диагональ 20 дюймов. При установлении площади кадра и площади рекламы (транслируемой посредством наложения на кадр) при помощи пропорции устанавливалось отношение площади рекламы к площади кадра.

Площадь кадра составила 56200 кв.мм (200 мм* 281мм), площадь рекламы – 10151кв.мм (31 мм* 281мм) + (72 мм * 20 мм).

Отношение площади указанной рекламы к площади кадра:

56200 кв.мм – 100%

10151кв.мм – x%

x = 18,06% от площади кадра.

Таким образом, реклама: «Только у нас! МЕБЕЛЬ На фабричные ШКАФЫ-КУПЕ и ОРТОПЕДИЧЕСКИЕ МАТРАСЫ Скидка 25% с гарантией 24 мес. *акция действует с 30.01.16 до 15.02.16г. ул. Ст. Разина, 45», транслируемая 05.02.2016 года в 15 часов 22 минут 21 секунду и в 18 часов 54 минуты 03 секунды на телеканалах «ТНТ» и «5

ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарапуле путем наложения на кадр, распространялась с нарушением требования пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 14 настоящего Федерального закона.

В силу пунктов 3, 7 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»:

товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продаж, обмена или иного введения в оборот;

реklamораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации Эл № ТУ 18-0339 от 23.05.2012 года, учредителем средства массовой информации «5 ОКЕАН ТВ» является ООО «Ассоль».

В силу лицензии серии ТВ № 19146 от 07.11.2011 года ООО «Ассоль» предоставлено право осуществлять телевизионное вещание средств массовой информации «5 ОКЕАН ТВ» и «ТНТ» посредством телепрограммы как формы периодического распространения массовой информации, на территории г. Сарапула и Сарапульского района Удмуртской Республики.

В соответствии с лицензией серии ТВ № 23472 от 07.05.2013 года ООО «Ассоль» (ИНН 1838007341) предоставлено право телевизионного вещания на территории г. Сарапула и Сарапульского района Удмуртской Республики, объем вещания – 147 часов в неделю ежедневно с 06 часов 00 минут по 03 часов 00 минут.

Согласно приложению 1 от 07.03.2013 года к указанной лицензии, ООО «Ассоль» вправе осуществлять вещание двух средств массовой информации – «5 ОКЕАН ТВ» (10 часов в неделю) и «ТНТ» (137 часов в неделю).

Статьей 2 Федерального закона от 27.12.1991 № 2124/1-1 «О средствах массовой информации» установлено следующее:

- под средством массовой информации понимается периодическое печатное издание, сетевое издание, телеканал, радиоканал, телепрограмма, радиопрограмма, видеопрограмма, кинохроникальная программа, иная форма периодического распространения массовой информации под постоянным наименованием (названием).

- под продукцией средства массовой информации понимается тираж или часть тиража отдельного номера периодического печатного издания, отдельный выпуск телеканала, радиоканала, радиопрограммы, телепрограммы, кинохроникальной программы, тираж или часть тиража аудио- или видеозаписи программы, отдельный выпуск либо обновление сетевого издания, отдельный выпуск иного средства массовой информации;

- под распространением продукции средства массовой информации понимаются продажа, подписка, доставка, раздача периодического печатного издания, аудио- или видеозаписи программы, вещание телеканала, радиоканала (телевизионное вещание, радиовещание), вещание телепрограммы, радиoproграммы в составе соответственно телеканала, радиоканала, демонстрация кинохроникальной программы, предоставление доступа к сетевому изданию, иные способы распространения;

- под вещателем понимается российское юридическое лицо, осуществляющее формирование телеканала или радиоканала и его распространение в установленном порядке на основании лицензии на телевизионное вещание, радиовещание;

Таким образом, в соответствии со статьей 2 Федерального закона от 27.12.1991 № 2124/1-1 «О средствах массовой информации», под вещателем понимается юридическое лицо, осуществляющее формирование телеканала или радиоканала и его распространение в установленном порядке на основании лицензии на телевизионное вещание, радиовещание. Лицензиями серии ТВ № 19146 от 07.11.2011 года и серии ТВ № 23472 от 07.05.2013 года предоставлено право ООО «Ассоль» для распространения средств массовой информации «5 ОКЕАН ТВ» и «ТНТ» на территории г. Сарапула и Сарапульского района Удмуртской Республики.

В соответствии со статьей 31 Федерального закона от 27.12.1991 № 2124/1-1 «О средствах массовой информации», телевизионное вещание, радиовещание осуществляется вещателем на основании лицензии на вещание, выданной федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации.

На основании со статьи 31.1 Федерального закона от 27.12.1991 № 2124/1-1 «О средствах массовой информации», деятельность, предусмотренная лицензией на телевизионное вещание, радиовещание, может осуществляться только получившим такую лицензию юридическим лицом.

Так же, согласно статье 36 Федерального закона от 27.12.1991 № 2124/1-1 «О средствах массовой информации», распространение рекламы в средствах массовой информации осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, ООО «Ассоль» владея лицензиями серии ТВ № 19146 от 07.11.2011 года и серии ТВ № 23472 от 07.05.2013 года, осуществляет действия по вещанию (распространению), формированию на телеканалах «5 ОКЕАН ТВ» и «ТНТ» на территории г. Сарапула и Сарапульского района Удмуртской Республики информационной продукции посредством своего оборудования, в том числе рекламной информации, что должно отвечать требованиям Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Следовательно, ООО «Ассоль» является рекламораспространителем как лицо, осуществившее трансляцию рекламной информации на телеканалах «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарапуле 05.02.2016 года в 15 часов 22 минут 21 секунду и в 18 часов 54 минуты 03 секунды.

На основании договора от 01.06.2012 № 232, ООО «Ассоль» (Принципал) поручает ИП <...> (Агент) реализовать коммерческую рекламу (далее по договору - товар): рекламное время на телепрограмме «5 Океан ТВ», согласно плей-листа, предоставляемого ОАО «ТНТ», но не менее 9000 минут в месяц; объявления в «бегущей строке» до 1500 штук в месяц; передача «Музыкальный салон», хронометраж до 30 минут.

В силу пункта 1.2 указанного договора, Принципал является собственником товара на основании лицензии на осуществление телевизионного вещания серии ТВ № 19146 от 07.11.2011 года и договоров с ОАО «ТНТ-Телесеть» № РС/402/ПР от 30.12.2011 и № РС/402/УС от 30.12.2011 года.

Рассматриваемая реклама распространялась на основании договора от 01.01.2016 № 25, заключенного между ИП <...> (Исполнитель) и ИП <...> (Заказчик). Исполнитель по заданию Заказчика изготавливает и обеспечивает выход в эфир телеканала «5 Океан ТВ» и «ТНТ» рекламы Заказчика в количестве и объеме, согласованном сторонами медиа-планом.

В силу пункта 2.2 указанного договора, Заказчик обязуется предоставить необходимую текстовую информацию для выполнения заказа не позднее 5 дней до эфира.

На основании медиа-плана на размещение рекламы от 03.12.2015 года, в период с 03.02.2016 года по 06.02.2016 года на телеканале «ТНТ» телекомпании «5 ОКЕАН ТВ» транслировался рассматриваемый рекламный баннер, рекламодателем являлась ИП <...>, исполнителем – ИП <...>.

Также, согласно письменному пояснению <...> от 18.07.2016 № 10, на основании договора № 232 от 01.06.2012 года, предприниматель обязуется реализовывать коммерческую рекламу и размещать ее на телеканале «5 Океан ТВ», выплачивая ООО «Ассоль» фиксированную сумму. Предприниматель реализовывает и обеспечивает выход в эфир телеканала «5 Океан ТВ» рекламную информацию по заявке заказчика, а также в соответствии с согласованным сторонами медиа-планом.

Таким образом, ИП <...> является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы как лицо, осуществившее размещение данной рекламной информации на телеканалах «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарепуле 05.02.2016 года в 15 часов 22 минут 21 секунду и в 18 часов 54 минуты 03 секунды.

Учитывая, что отношение площади указанной рекламы к площади кадра составила более семи процентов, действия ООО «Ассоль» и ИП <...> по распространению рассматриваемой рекламы на телеканалах «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарепуле 05.02.2016 года в 15 часов 22 минут 21 секунду и в 18 часов 54 минуты 03 секунды нарушают требования пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Поскольку в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы ООО «Ассоль» и ИП <...>, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать данным лицам предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «Только у нас! МЕБЕЛЬ На фабричные ШКАФЫ-КУПЕ и ОРТОПЕДИЧЕСКИЕ МАТРАСЫ Скидка 25% с гарантией 24 мес. *акция действует с 30.01.16 до 15.02.16г. ул. Ст. Разина, 45», распространявшуюся 05.02.2016 года в 15 часов 22 минут 21 секунду и в 18 часов 54 минуты 03 секунды на телеканалах «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарапуле путем наложения на кадр, площадью превышающей семь процентов площади кадра,

ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «Ассоль» рекламораспространителем, нарушившим требования пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ООО «Ассоль» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № ТГ 04-03/2016-75Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Ассоль» и должностного лица общества производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 2 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Признать индивидуального предпринимателя <...> рекламораспространителем, нарушившим требования пункта 1) части 2 статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

6. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

7. Передать материалы дела № ТГ 04-03/2016-75Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении индивидуального предпринимателя <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение и предписание могут быть обжалованы в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>