

РЕШЕНИЕ

по делу № 11-01-10-02/566

10 февраля 2012 г.
Волгоград

г.

Резолютивная часть решения оглашена 31 января 2011 г.

Решение изготовлено в полном объеме 10 февраля 2012 г.

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

председатель Комиссии - Никуйко Ирина Борисовна, заместитель
руководителя Управления;

член Комиссии – Алимova Елена Владимировна, главный государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы;

член Комиссии – Булах Дарья Александровна, государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы;

рассмотрев дело № 11-01-10-02/566, возбужденное в отношении ООО «Волгоградский Инновационный Ресурсный Центр» и ИП Бояринцева А.В. по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы теплоизоляционного покрытия «Корунд» с нарушением требований п.2 ч. 5 ст. 5 Федерального Закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.,

в присутствии:

- Бояринцева А.В.

- Буланова Р.Ю.

УСТАНОВИЛА:

25 апреля 2011 года в Управление Волгоградского ФАС России поступило заявление Алпатова Д.В. (направленное в адрес Администрации Президента РФ и Прокуратуры Волгоградской области), перенаправленное из прокуратуры Центрального района г.Волгограда (вх. № 2875 от 25.04.2011г.) с просьбой проверить правомерность использования образа Президента РФ и его высказываний в рекламе теплоизоляционного материала «Корунд».

Управлением был направлен запрос (исх.10.05.2011г. № 02-13/3024) о предоставлении информации ООО «Волгоградский инновационный ресурсный центр», на который был получен ответ от ИП Бояринцева А.В. (вх.№ 3510 от 17.05.2011 г.).

Согласно полученной информации, жидкая теплоизоляция «Корунд» применялась в ходе мероприятий по энергосбережению (в том числе в федеральной программе «Энергоэффективный квартал») на территории республики Татарстан. В октябре 2010 года в ходе Республиканского собрания по Энергосбережению Президент Дмитрий Медведев посетил в Татарстане новый нефтетехнический комплекс, который был построен с учетом экологии и экономии, в том числе, Президенту показали нанокраску, которая держит тепло. Президент так же посетил другие объекты, входящие в федеральный проект «Энергоэффективный квартал», среди них - гимназию №7 (г.Казань), отремонтированную с применением теплоизоляционного покрытия «Корунд». В рамках пресс-конференции, посвященной данному событию, и были произнесены размещенные на рекламных стендах ИП Бояринцева А.В. слова Президента Российской Федерации Медведева Д.А.

27 июня 2011 года в Управление поступило другое заявление Алпатов Д.В. (вх № 4591), в котором заявитель просит провести проверку в отношении ООО «Волгоградский инновационный ресурсный центр», ИП Бояринцева А.В. и ИП Замолотова В.Н. по факту использования ими в рекламе своей деятельности одобрения Президента РФ Медведева Д.А. (фотография, цитаты).

Из заявления следует, что 24 марта 2011 года, находясь на выставке «Энергетика, электротехника, энергоснабжение», заявитель увидел стенд с рекламой материала «Корунд», на котором была размещена фотография Президента и его цитаты, аналогичная информация размещена на www.nano34.ru

Заявитель считает, что в данном случае нарушены положения ГК РФ (в части использования изображений гражданина), а так же ФЗ «О защите конкуренции». Так как Алпатов Д.В. не представил документы подтверждающие, что он является конкурентом указанных организаций ни с заявлением, ни по запросу Управления, ему был направлено решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в части запретов, установленных ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" («Запрет на недобросовестную конкуренцию»).

Определением от 31.10.2011 г. №02-7/7538 Управлением было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства о рекламе, а именно п.2 ч.5. ст.5 Федерального Закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. в отношении ООО «Волгоградский Инновационный Ресурсный Центр» (г. Волгоград, ул. Комсомольская, 8) ИП Бояринцева А.В. (Волгоград, ул. Р-Крестьянская, 37 – 2).

Заявитель ни на одно заседание Комиссии Управления по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе №11-01-10-02/566 не являлся, письменно был уведомлен обо всех заседаниях Комиссии.

По факту, послужившему основанием для возбуждения дела, присутствовавший на

рассмотрении дела ИП Бояринцев А.В. пояснил следующее:

ИП Бояринцев сам являлся рекламодателем рекламы, размещенной на стенде выставки «Энергетика, электротехника, энергоснабжение», проходившей в марте 2011 года. Стенд был изготовлен рекламным агентством «ЭкспоВолга».

Согласно представленным на Комиссию объяснениям ИП Бояринцев А.В. к организации ООО «Волгоградский инновационный ресурсный центр», и к ИП Замолотову В.Н. никакого отношения не имеет, совместный бизнес не ведется. «Волгоградский инновационный ресурсный центр» является маркетинговым названием продаваемого продукта, теплоизоляции «Корунд».

По мнению, Бояринцева А.В. Президент РФ в рассматриваемой цитате одобряет именно новые технологии, но не непосредственно товар «Корунд», так как нигде в цитате Президента нет прямого указания на теплоизоляцию производства ИП Бояринцева А.В. или названия данного продукта. ИП Бояринцев не пользуется одобрением органов государственной власти, а лишь только цитирует Президента РФ.

В использовании рассматриваемой фразы с целью оформления сайта организации, и в иных маркетинговых проектах, не усматривается, по мнению ИП Бояринцева, признаков вменяемого нарушения законодательства о рекламе по следующим причинам:

- Сторонний читатель (потенциальный потребитель продукции «Корунд») из цитаты не может сделать однозначный вывод о том, что слова Президента РФ выражают одобрение. Чтобы усмотреть хотя бы намеки на одобрительный тон фразы, требуется быть в контексте проблемы энергосбережения, ибо на первый взгляд невозможно четко определить, о чем в этой фразе идет речь.

- В фразе не содержится отсылки к продукции «Корунд». Даже эрудированный в области технологии энергосбережения специалист усмотрит в ней лишь общую идею, выражающую направление развития энергосберегающей отрасли. Точный вывод о связи цитаты с конкретной продукцией может сделать лишь тот, кто знает, о чем именно высказывался Президент РФ. Но такая осведомленность этих лиц не является следствием нарушения ИП Бояринцевым А.В. законодательства о рекламе, а, скорее, результатом освещения публичной жизни Президента РФ и цитированием его в средствах массовой информации.

Таким образом, ИП Бояринцев А.В. сообщил, что цитируя Президента РФ, лишь стремился:

во-первых, напомнить об одном из ведущих направлений развития не только российской, но и мировой технологии (см., например, Венскую конвенцию об охране озонового слоя или Киотский протокол к Рамочной конвенции Организации Объединенных Наций об изменении климата, в которых запечатлено стремление международного сообщества урегулировать проблему энергосбережения и энергопотерь),

во-вторых, сообщить, что продукция «Корунд» является результатом усилий в отмеченном государством направлении по развитию энергосберегающих технологий, т.е. вполне обоснованно подчеркнуть связь между продукцией и

отраслью экономики в целом.

Из приведенных суждений, по мнению ИП Бояринцева, следует, что, поскольку в цитате Президента РФ не имеется прямой отсылки к продукции «Корунд», и тем более не усматривается одобрительного отношения Д.А. Медведева к этой продукции, то использование ИП Бояринцевым А.В. цитаты не является нарушением законодательства о рекламе.

На заседании Комиссии 31.01.2012г. Бояринцев А.В. сначала настаивал на том, что указанная информация не является рекламой, а представляет собой реализацию их активной гражданской позиции, просветительской миссии в целях информирования населения о сфере энергосбережения и позиции официальных лиц по поводу разработок в данной сфере. Впоследствии Бояринцев А.В признал, что часть информации на стенде является рекламой, однако цитата Президента, размещенная на стенде, но выделенная другим шрифтом и цветом, не содержит в себе одобрения и рекламы теплоизоляции «Корунд».

Ответчик пояснил на заседании Комиссии, что в целях отделения двух информационных блоков, поместил цитату на темном контрастном фоне и другим (более жирным) шрифтом. Отдельный выставочный стенд, на котором была бы размещена только цитата Президента и его изображение, не использовался исключительно за высокой цены стендов и ограниченного бюджета.

Что касается размещения портрета Президента РФ, то этот ход, как пояснил ИП Бояринцев А.В., предназначен лишь для связи слов с конкретной личностью, своего рода, визуальной отсылкой к автору фразы, что прямо предписано нормами четвертой части Гражданского кодекса РФ, регулирующими вопросы свободного использования авторских текстов.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия установила следующее:

В марте 2011 года в помещении Дворца спорта Волгоградских Профсоюзов проходила выставка «Энергетика, Электротехника, Энергоснабжение». В данной выставке принимал участие ИП Бояринцев А.В., представляя свою продукцию - теплоизоляцию «Корунд». На выставке были представлены стенды с рассматриваемой рекламной информацией. Рекламоизготовителем данных стендов является рекламное агентство «ЭкспоВолга» (юридическое наименование ООО «Медиа-К»). В ответ на запрос Волгоградского УФАС России (№ 02-8/430 от 26.01.2012 г), получен ответ. (вх.№ 512 от 27.01.2012г.) о заключении договора №4/10/134 от 14.10.2010 между ИП Бояринцевым А.В. и ООО «Медиа-К» об изготовлении выставочного оборудования. Согласно п.2.2 данного договора оригинал-макеты предоставлялись Заказчиком (ИП Бояринцевым А.В.). Таким образом, ИП Бояринцев А.В. является рекламодателем данной рекламной информации.

ООО «Волгоградский Инновационный Ресурсный Центр» является юридическим лицом, зарегистрированным по адресу г.Волгоград, ул. Комсомольская, 8, генеральным директором является Замолотов В.Н. Однако, данное юридическое лицо не является рекламодателем или рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Рекламная конструкция, размещенная на выставке «Энергетика, Электротехника, Энергоснабжение» представляет собой рекламный стенд (в материалах дела имеются фотографии стенда), на котором присутствует название распространяемого продукта «сверхтонкая теплоизоляция. Корунд», слоган - «наносится как краска - действует как тепловой барьер!», затем на тёмном фоне размещены слова Президента «...Снижение энергопотерь, процентов, наверное, на 30, просто за счет того, что чуть-чуть подкрасили. Это удивительно просто. Прибор направляют, реально одна из них – холодная. Она ничего не выпускает. А вторая – там прикуривать можно...» Президент Российской Федерации Дмитрий Анатольевич Медведев».

Там же помещена фотография Медведева Д.А.. Ниже размещена информация о продукте «Корунд»: «теплоизоляция фасадов зданий, теплоизоляция цистерн, резервуаров и емкостей для хранения нефтехимических продуктов, теплоизоляция теплотрасс, паропроводов и водопроводов, теплоизоляция промышленного оборудования, теплоизоляция трейлеров, вагонов и других транспортных средств». В нижней части стенда крупным шрифтом указан адрес сайта о продукте «Корунд» www.nano34.ru. Рядом со стендом на выставке располагались емкости с названием «Корунд», рядом так же находится другой стенд, по краю которого крупным шрифтом снизу в вверх написан слоган «наносится как краска - действует как тепловой барьер!». Та же цитата размещена на сайте www.nano34.ru (акт осмотра сайта от 15.09.2011г.).

В соответствии с п.1 ст. 3 Закона «О рекламе» реклама – это 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.

Вышеназванная информация является рекламой, так как:

- размещена на стенде на выставке,
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - теплоизоляционному покрытию «Корунд»,
- адресована неопределенному кругу лиц,
- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке - указана информация о свойствах продукции и возможном её применении, линейный ряд модификаций данного продукта, фотографии, образцы, указаны контактные телефоны и адрес официального сайта.

Комиссия считает необоснованными доводы ИП Бояринцева о том, что на одном стенде представлена, как рекламная информация, так и просто отдельно цитата Президента, не имеющая отношение к рекламе материала Корунд. Размещение цитаты Президента РФ Медведева Д.А., а так же его фотографии между двумя связанными информационными блоками о теплоизоляционном покрытии Корунд в совокупности воспринимаются как цельное информационное послание. Цвет фона, на котором размещена цитата, перекликается по цветовой гамме с цветом шрифта названия продукта «сверхтонкая теплоизоляция. Корунд».

Смысл и используемые словосочетания в цитате Президента и текст стенда с информацией о теплоизоляции «Корунд» взаимосвязаны, воспринимаются как единое обращение к потребителям, направленное на продвижение товара (теплоизоляция Корунд):

- в обеих частях стенда применяются близкие по значению слова («как краска» - «подкрасили»).

- цитата Президента РФ и информация о товаре (Корунд), связаны с применением энергоэффективных технологий, теплоизоляционных материалов. Теплоизоляция «Корунд» позиционируется как материал, обладающий теплоизоляционными энергосберегающими свойствами.

В цитате выражается *одобрение и восхищение* энергосберегающими покрытиями и результатом их работы: «...Это удивительно просто. Прибор направляют, реально одна из них – холодная. Она ничего не выпускает. А вторая – там прикуривать можно..», то есть, после нанесения теплоизоляционного покрытия достигается необходимая теплоизоляция, вплоть до поддержания контрастных температур.

Как указано на сайте www.nano34.ru, а так же согласно представленным ИП Бояринцевым А.В. материалам (CD-диск), сверхтонкий теплоизолятор Корунд по консистенции напоминающий обычную краску, является суспензией, которую можно наносить на любую поверхность, которая наносится на поверхности любой формы с помощью кисти или краскопульты. Слоган «наносится как краска - действует как тепловой барьер!» широко используется ИП Бояринцевым А.В.: размещен на сайте www.nano34.ru, на CD-дисках, на рекламных стендах, в рекламных информациях (см. справочник организаций Волгограда и области Волга34.ru 2011 год), используется на официальных бланках ИП Бояринцева А.В.. В связи с этим слова Президента «Снижение энергопотерь, процентов, наверное, на 30, просто за счет того, что чуть-чуть подкрасили» указывают на высокий эффект за счет небольших усилий, словосочетание «чуть-чуть подкрасили» связывают внимание потребителя с слоганом «..как краска...» и непосредственно продуктом.

Рассматриваемая цитата имеет одобрительный характер, о чем свидетельствуют фразы «Это удивительно просто», «..Снижение энергопотерь, процентов, наверное, на 30, просто за счет того, что чуть-чуть подкрасили..».

Таким образом, рекламная информация, размещенная на стенде, обращает внимание на продукт. Использование теплоизоляционного покрытия в целях энергосбережения одобряется Президентом как эффективный и нетрудозатратный способ.

В соответствии с п. 2 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 в рекламе не допускается указание на то, что объект рекламирования одобряется органами государственной власти или органами местного самоуправления либо их должностными лицами.

Комиссия Волгоградского УФАС России рассматривает рекламу, размещенную на стенде в целом, а не отдельными блоками. Непосредственного указания на конкретный продукт в тексте цитаты не является обязательным квалифицирующим признаком для данного правонарушения. Использование одобрительных слов

Президента между блоками рекламной информации о теплоизоляционном покрытии «Корунд», а так же в совокупности с широко используемым ИП Бояринцевым А.В. слоганом «наносится как краска – действует как тепловой барьер» воспринимается как одобрение данной продукции.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе теплоизоляционного покрытия «Корунд» ИП Бояринцевым А.В. фактически используется указание на одобрение объекта рекламирования высшим должностным лицом российского государства - Президентом РФ, что является нарушением п.2 ч.5 ст.5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.4 ст. 3 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно п. 5 ст. 3 ФЗ РФ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г., лицо - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы является рекламодателем.

В соответствии с п. 6 ст. 38 ФЗ РФ «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе п. 2 ч. 5 ст. 5 Закона «О рекламе».

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу теплоизоляционного покрытия «Корунд», размещенную рекламных стендах, принадлежащих ИП Бояринцеву А.В., ненадлежащей, нарушающей п.2 ч.5 ст.5 ФЗ РФ «О рекламе» от 13.03.2006.

2. Индивидуальному предпринимателю Бояринцеву А.В. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня вынесения решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.