

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

610019, г.Киров обл., ул. К.Либкнехта, 69, тел. 64-73-31

от "06" июня 2011 г.

г. Киров

РЕШЕНИЕ

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

Председателя Комиссии – <...> – зам. руководителя управления и членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – вед. специалиста-эксперта отдела финансовых рынков и рекламы, в присутствии:

<...> – представителя ООО «Киров коммерческий» по доверенности № 4 от 14.03.2011 года;

<...> – представителя ООО «Киров коммерческий» по доверенности № 3 от 27.12.2010 года;

протокол вела <...> – специалист 2 разряда отдела товарных рынков и естественных монополий;

рассмотрев дело № 31 по признакам нарушения ООО «Киров коммерческий» (613040, г. Кирово-Чепецк, Главпочтамт, а/я

<...>) и ООО «Альфа-Ньюс» (610014, г. Киров, ул. <...>) ч. 3 ст. 22 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление <...> по нарушению ООО «Киров коммерческий» рекламного законодательства при издании и распространении газеты «Городской коммерческий вестник».

По мнению заявителя, нарушение заключается в следующем:

В газете «Городской коммерческий вестник» № 12 (23) от 01.04.2011 года на 3 странице был опубликован рекламный модуль следующего содержания: «**Кафе Садко работает теперь и в вечернее время!!! Для Вас: свежее разливное пиво 8 Видов! Времы работы: пн.-чт.: 16.00-24.00 пт.-вс.: 11.00-24.00. Только 2, 3, 4, апреля – каждая 4-ая кружка «живого» пива бесплатно («Вятич» нефильтованное, Чебоксарское, Арсенальное, Купеческое, пр-ва «Балтика»). И это еще не все! Ржаные сухарики собственного производства в эти дни бесплатно!**». Указанная информация сопровождается изображением 8 кружек, наполненных пенным напитком желтого цвета. В нижней части рекламной информации изображена желтая полоса без текста, занимающая 10 % от площади рекламного модуля.

В соответствии с ч. 3 ст. 22 ФЗ «О рекламе» реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе, в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе.

Вышеуказанный рекламный модуль такого предупреждения не содержит.

Согласно ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение ч. 3 ст. 22 ФЗ «О рекламе», а рекламопроизводитель, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Рекламодателем газеты «Городской коммерческий вестник» является ООО «Киров коммерческий», рекламопроизводителем – ООО «Альфа Ньюс», что подтверждается информацией в выходных данных газеты. Учитывая изложенное, возбуждено производство по делу в отношении ООО «Киров коммерческий» и ООО «Альфа-Ньюс».

К заседанию Комиссии, назначенному на 06.06.2011 года, документы, запрошенные определением о возбуждении дела № 31 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, поступили в полном объеме.

Заявитель – <...> на рассмотрение дела не явился, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещен надлежащим образом (почтовое уведомление № 37020643 от 16.05.2011 г.).

Представители ООО «Киров коммерческий» на заседании Комиссии и в своих письменных объяснениях факт нарушения рекламного законодательства не признали, и пояснили следующее: «Производство газеты «Городской коммерческий вестник», в т.ч. № 12 (23) от 01.04.2011 г., осуществлялось ООО «Альфа-Ньюс» по договору подряда № 9 от 21.03.2011 г. Согласно пункту 2.1.1 указанного договора подряда при заказе на изготовление продукции заказчик (ООО «Киров коммерческий») обязуется предоставлять подрядчику (ООО «Альфа-Ньюс») в электронном виде макет образца экземпляра продукции на FTR-сервер в формате PDF. Макет очередного номера газеты в формате PDF был предоставлен в порядке, предусмотренном договором подряда, и на его основе был изготовлен номер газеты 12 (23). В представленном макете рекламный модуль кафе «Садко» содержал предупреждение о вреде чрезмерного потребления пива. В напечатанном виде текст предупреждения отсутствовал, содержал только необходимого размера поле для его размещения. Считаем, что нарушение ч. 3 ст. 22 ФЗ «О рекламе» произошло в результате ненадлежащего исполнения договора подряда рекламопроизводителем».

Представитель ООО «Альфа-Ньюс» в своих письменных объяснениях и на заседании Комиссии факт нарушения рекламного законодательства не признал и пояснил следующее: «Общество, согласно заявки заказчика надлежаще исполнило обязанности по изготовлению всего тиража газеты «Городской коммерческий вестник» № 12 от 01.04.2011 г. В ходе печати продукции, Общество не исследовало ее содержание на предмет соответствия ФЗ «О рекламе», и поэтому не исправляло оригинал-макет, что соответствует требованиям закона и договора. Периодические издания принимаются Обществом в печать с готовых оригинал-макетов в формате *.pdf. Данные используются для создания «спуска полос» и не корректируются ООО «Альфа-Ньюс». В каждом случае продукция изготавливается Обществом в полном соответствии с предоставленным заказчиком оригинал-макетом. ООО «Киров-коммерческий» при оформлении оригинал-макета газеты «Городской коммерческий вестник» № 12 от 01.04.2011 г. допустил ошибки в виду использования нелицензионного программного обеспечения и/или сохранил рекламный модуль в другом формате в качестве отдельного объекта. По этой причине некоторая информация в рекламном модуле при его воспроизведении на лицензионном программном обеспечении не доступна. В спорном оригинал-макете, который был представлен нам, отсутствовала предупредительная надпись о вреде чрезмерного потребления пива».

Изучив имеющиеся документы и заслушав доводы ответчика, Комиссия установила, что ООО «Киров коммерческий»

нарушена ч. 3 ст. 22 Федерального закона «О рекламе»; в отношении ООО «Альфа-Ньюс» дело прекращено в связи с не подтверждением в ходе рассмотрения дела в его действиях наличия фактов нарушения рекламного законодательства.

Выводы Комиссии основаны на следующем:

Согласно ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 года №38-ФЗ «О рекламе», **рекламой** является **информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар**, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивные соревнования, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама. **Товар – это продукт деятельности** (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Информация, размещенная в газете «Городской коммерческий вестник» №12 (23) от 01.04.2011 г. является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования и поддержанию интереса к нему, его продвижению на рынке, по своему характеру разовым предложением не является.

Согласно ч. 1 ст. 5 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Ненадлежащей признается реклама не соответствующая требованиям законодательства РФ (ст. 3 Закона).

В ходе рассмотрения дела было установлено, что в газете «Городской коммерческий вестник» № 12 (23) от 01.04.2011 года размещена рекламная информация о кафе «Садко». Из содержания данного рекламного модуля следует, что внимание неопределенного круга потребителей обращено на конкретный хозяйствующий субъект – кафе «Садко» и на реализуемую им продукцию – разливное пиво. В рекламе сообщается о конкретных видах реализуемого пива («Вятич» нефильтованное, Чебоксарское, Арсенальное, Купеческое, пр-ва Балтика), времени работы и адресе кафе «Садко». Указанная информация сопровождается изображением 8 кружек, наполненных пенным напитком желтого цвета. В нижней части рекламной информации изображена желтая полоса без текста, занимающая 10 % от площади рекламного модуля.

В соответствии с ч. 3 ст. 22 Федерального закона «О рекламе» реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе, в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе.

Рекламный модуль кафе «Садко» такого предупреждения не содержит.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 22 несет как рекламодаделец, так и рекламораспространитель, а рекламопроизводитель в соответствии с частью 8 несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Как следует из статьи 3 Закона, рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, а рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из материалов дела следует, что учредителем и издателем газеты «Городской коммерческий вестник» является ООО «Киров коммерческий». Данное Общество заключило с ООО «Альфа-Ньюс» договор подряда (№ 9 от 21.03.2011г) по изготовлению (печати) и упаковке вышеуказанной газеты. Согласно договору подряда, ООО «Альфа-Ньюс» печатает ту информацию, которая ему передана в оригинал-макете (проверку содержания информации на предмет ее соответствия требованиям рекламного законодательства Общество не проводит).

Как было установлено в ходе рассмотрения дела, макет очередного номера газеты (№ 12 от 01.04.2011 г.) был предоставлен заказчиком (ООО «Киров коммерческий») в электронном виде в формате PDF. Со слов представителей данного общества, в спорном оригинал-макете информация о вреде чрезмерного потребления пива содержалась, но по каким-то причинам не была размещена ООО «Альфа-Ньюс».

В тоже время, на заседании Комиссии представитель ООО «Альфа-Ньюс», пояснил, что в оригинал-макете рекламы, переданной им, необходимая надпись о вреде чрезмерного употребления пива отсутствовала.

Договором подряда не предусмотрено подтверждение получения оригинал макета заказчиком. Данный факт не отрицали на заседании Комиссии представители ООО «Киров коммерческий».

Поэтому, не представляется возможным, подтвердить информацию о наличии в оригинал макете газеты «Городской коммерческий вестник» № 12 (23) от 01.04.2011г. в рекламном модуле кафе «Садко» предупредительной надписи о вреде чрезмерного употребления пива.

Кроме того, по факту изготовления газеты «Городской коммерческий вестник» № 12 (23) от 01.04.2010, обеими сторонами был подписан акт выполненных работ № 83 от 31.03.2011 г., в котором указано, что полиграфические услуги по изготовлению газеты «Городской коммерческий вестник» выполнены полностью и в срок. В материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие тот факт, что Общество направляло какие-либо письменные претензии в адрес ООО «Альфа-Ньюс» по факту отсутствия в рекламном модуле необходимого предупреждения.

Кроме того, согласно представленного ООО «Киров коммерческий» распечатанному оригинал-макету, в рекламном модуле кафе «Садко» содержится предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкоголя.

В соответствии со ст. 2 Федеральный закон от 22.11.1995 N 171-ФЗ (ред. от 28.12.2010) "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 1,5 процента объема готовой продукции.

Отношения, возникающие в процессе производства, реализации и потребления пива и аналогичных напитков регламентированы Федеральным законом от 07.03.2005 года № 11-ФЗ «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе». Из положений этого нормативного акта следует, что пиво содержит этилового спирта более 0,5% объема готовой продукции.

Из содержания вышеуказанных документов следует, что понятие алкогольной продукции и пива не являются идентичными и соответственно их реклама должна предваряться различными предупреждениями о вреде их чрезмерного потребления.

Так как рекламный модуль кафе «Садко» содержит информацию о рекламе пива, то оно должен сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного употребления именно пива, а не алкоголя.

Таким образом, даже если предположить, что ООО «Киров коммерческий» передал подрядчику (ООО «Альфа-Ньюс») оригинал-макет газеты с предупреждением в спорном рекламном модуле, то оно было выполнено ненадлежащим образом.

Учитывая все обстоятельства, Комиссия решила, производство по делу в отношении ООО «Альфа-Ньюс» прекратить в связи с не подтверждением в ходе рассмотрения дела фактов нарушения Обществом рекламного законодательства.

Все вышеуказанное позволяет сделать вывод, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине ООО «Киров коммерческий», являющегося рекламораспространителем спорного рекламного модуля.

Учитывая то, что рекламный модуль был размещен только в одном номере газеты, антимонопольный орган считает возможным не выдавать ООО «Киров коммерческий» предписание об устранении нарушения рекламного законодательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей. Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Должностным лицом ООО «Киров коммерческий» является генеральный директор – <...>, которая согласно Уставу руководит его текущей деятельностью и несет ответственность за соблюдение действующего законодательства.

Комиссия считает необходимым привлечь генерального директора ООО «Киров коммерческий» <...> к административной ответственности.

Руководствуясь ст. 3, ст. 5, ст. 22, ст. 33, ст. 36, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: **«Кафе Садко работает теперь и в вечернее время!!! Для Вас: свежее разливное пиво 8 Видов! Времы работы: пн.-чт.: 16.00-24.00 пт.-вс.: 11.00-24.00. Только 2, 3, 4, апреля – каждая 4-ая кружка «живого» пива бесплатно («Вяич» нефильтованное, Чебоксарское, Арсенальное, Купеческое, пр-ва «Балтика»). И это еще не все! Ржаные сухарики собственного производства в эти дни бесплатно!»,** размещенную в газете «Городской коммерческий вестник» № 12 (23) от 01.04.2011 года, ненадлежащей, так как она противоречит требованиям ч. 3 ст. 22 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «Киров коммерческий» нарушившим ч. 3 ст. 22 Федерального закона «О рекламе».

3. Производство по делу в отношении ООО «Альфа-Ньюс» прекратить, в связи с не подтверждением в ходе рассмотрения дела, в действиях Общества, наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. ООО «Киров коммерческий» не выдавать предписание об устранении нарушения рекламного законодательства.

5. Передать материалы дела ведущему специалисту - эксперту Кировского УФАС России <...>, для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 КоАП РФ, в отношении директора ООО «Киров коммерческий» <...>.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в трехмесячный срок.

Решение изготовлено в окончательной форме 21.06.2011 года.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>