

РЕШЕНИЕ

05 марта 2011 г. г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

рассмотрев дело № 7106-10/8 по признакам нарушения ООО «Два капитана» статьи 8 ФЗ «О рекламе» по факту распространения на радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» в сентябре — октябре 2010 г. рекламы комплекса «Властелин», в которой не указаны сведения о продавце товара,

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представитель ООО «Два капитана» по доверенности № 10 от 11.01.2011 г. Шаламов Олег Юрьевич.....(о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом, в деле имеется почтовое уведомление о вручении Определения (исх. № 700/8 от 27.01.2011 г.) № 31425758);

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

Согласно Акту проверки № 103/8 от 19.11.2010 г., составленному по результатам внеплановой документарной проверки, проведенной с 22.10.2010 г. по 19.11.2010 г. в отношении ООО «Два капитана» в двух рекламных образцах комплекса «Властелин» «Власть для мужчины — прежде всего власть над своими возможностями... Программа выходит при поддержке ООО «Центр инновационных биотехнологий», распространявшихся 20.10.2010 г. на радиостанции «Дорожное радио» в 10:18 (далее — Рекламный образец № 1) и 14:18 (далее — Рекламный образец № 2) не указаны сведения о продавце товара, что содержит признаки нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Между ООО «Центрально-европейская радиовещательная компания»

(Исполнитель) и ООО ЦИТ «Формула здоровья» (Заказчик) был заключен договор на оказание услуг по размещению рекламных материалов № 13/09 от 13.09.2010 г., согласно которому Исполнитель принимает на себя обязательства по производству рекламного ролика и размещению в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» рекламных материалов заказчика (в том числе реклама комплекса «Властелин»).

Аналогичный договор ООО «Центрально-европейская радиовещательная компания» был заключен и с ООО ЦПМ «МедАльянс».

В свою очередь, между ООО «Центрально-европейская радиовещательная компания» (Заказчик) и ООО «Центр новых технологий» (Исполнитель) заключен договор на оказание рекламных услуг № 29/12-2 от 29.12.2009 г., в соответствии с которым Исполнитель по поручению Заказчика принимает на себя обязательства по размещению рекламной информации клиентов Заказчика в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио».

Согласно договору № 29-2010/УД-М от 01.01.2010 г., заключенному между ООО «Центр новых технологий» (Радиосеть) и ООО «Два капитана» (Партнер), Радиосеть за вознаграждение предоставляет Партнеру неисключительное право на единовременную передачу в эфир радиопрограммы «Навигатор — Дорожное радио» в пределах территории вещания, указанной в лицензии Партнера: в г. Самара Самарской области и близлежащих населенных пунктах, с правом размещения в Программные блоки собственных аудиопередач Партнера.

Согласно лицензии на осуществление радиовещания серия РВ № 13535 от 30.05.2008 г., выданной Федеральной службой по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия, ООО «Два капитана» осуществляет эфирное вещание радиопрограмм «Музыкальная Самара» и «Навигатор — Дорожное радио» (дата начала вещания — 29.05.1996 г.; срок действия лицензии — до 29.05.2011 г.). Согласно приложению № 3 к данной лицензии территория вещания (наименование населенного пункта) — г. Самара, время вещания — ежедневно, круглосуточно.

Согласно статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем указанной рекламы являлось ООО «Два капитана». Данная реклама распространялась в составе Программного (федерального) блока.

В соответствии с вышеуказанными договорами Рекламный образец № 1 распространялся с 16.09.2010 г. по 29.10.2010 г., а Рекламный образец № 2 — с 18.09.2010 г. по 30.10.2010 г.

Согласно письменным объяснениям ООО «Два капитана» (исх. № 10-46 от 24.01.2011 г. / вх. № 409 от 25.01.2011 г.) «ООО «Два капитана» имеет право размещать рекламные материалы исключительно в окнах регионального вещания и не может изменить содержание сетевых рекламных окон. Рекламные образцы «Властелин» были размещены в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» в сетевых рекламных окнах... Таким образом, ООО «Два капитана» не могло никаким способом повлиять на размещение или неразмещение рекламных материалов комплекса «Властелин» в радиопрограмме «Навигатор — Дорожное радио», а также не имеет никакой финансовой или иной выгоды от данного размещения».

Однако, с данным доводом нельзя согласиться, поскольку ООО «Два капитана», будучи рекламодателем данной рекламы, является самостоятельным юридическим лицом. Согласно части 1 статьи 48 Гражданского кодекса юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, **может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права**, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Таким образом, ООО «Два капитана» обладает всеми правами юридического лица, в том числе и правом отказаться от исполнения или не заключать договор, в соответствии с которым Общество обязано распространять ненадлежащую рекламу.

Текст Рекламного образца № 1 содержит следующую информацию: «Звоните и консультируетесь по телефону 8-800-333-00-98, 8-800-333-00-98... Напоминаем телефон Центра, по которому Вы можете более подробно узнать о комплексе «Властелин» 8-800-333-00-98, 8-800-333-00-98... Звоните и узнавайте о комплексе «Властелин» по телефону 8-800-333-00-98, 8-800-333-00-98...».

Рекламный образец № 2 содержит следующее: «Звоните и консультируетесь по телефону 8-800-100-02-02, 8-800-100-02-02... Напоминаем телефон Центра, по которому Вы можете более подробно узнать о комплексе «Властелин» 8-800-100-02-02, 8-800-100-02-02... Звоните и узнавайте, **как приобрести комплекс «Властелин» по телефону 8-800-100-02-02, 8-800-100-02-02...».**

Согласно части 2 статьи 497 Гражданского кодекса договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Таким образом, Рекламный образец № 1 не содержит сведений о дистанционном способе продажи комплекса «Властелин». В то же время, содержащаяся в тексте

Рекламного образца № 2 фраза «Звоните и узнавайте, как приобрести комплекс «Властелин» по телефону 8-800-100-02-02, 8-800-100-02-02...» указывает на дистанционный способ продажи данного комплекса.

В соответствии со статьей 8 ФЗ «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В то же время, текст Рекламного образца № 2 содержал неполные сведения о продавце товара, а именно только наименование (ООО «Центр инновационных биотехнологий»).

Таким образом, Рекламный образец № 2 нарушает требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, согласно Свидетельству о государственной регистрации № 77.99.11.3.У.2593.4.10 от 22.04.2010 г., выданному Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, биологически активная добавка к пище «Властелин» прошла государственную регистрацию, внесена в государственный реестр; для реализации населению через аптечную сеть и специализированные магазины, отделы торговой сети в качестве биологически активной добавки к пище — источника глицирризиновой кислоты.

В соответствии с Письмом Роспотребнадзора от 31.08.2004 г. № 0100/1130-04-32 и МВД России от 17.08.2004 г. № 1/53333 «О взаимодействии при осуществлении надзора (контроля) за производством и оборотом БАД», в котором имеется ссылка на СанПин 2.3.2.1290-03 «Гигиенические требования к организации производства и оборота биологически активных добавок к пище (БАД)», **продажа биологически активных добавок дистанционным способом не допускается.**

Согласно пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Следовательно, Рекламный образец № 2 нарушает требования пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе». В целях пресечения распространения ненадлежащей рекламы антимонопольный орган вправе выдавать субъектам рекламной деятельности предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе. В данном случае, лицом, которое способно прекратить распространение ненадлежащей рекламы является рекламораспространитель — ООО «Два капитана».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 настоящего закона.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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 рекламу биологически активной добавки «Властелин», реализуемой дистанционным способом, распространявшуюся с 18.09.2010 г. по 30.10.2010 г. в г. Самара в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио», в которой отсутствовали сведения о продавце рекламируемого товара, что нарушает требования пункта 3 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Два капитана» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Приобщить материалы дела к материалам дела об административном правонарушении, предусмотренном части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 02 марта 2011 г.

Решение изготовлено в полном объеме 05 марта 2011 г.

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