

Решение по делу № 05-6/2-01-2012

19 апреля 2012 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии - Фомин В.М., исполняющий обязанности руководителя управления;

члены Комиссии:

Посохова Л.В., заместитель руководителя;

Шибанов Я.А., специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

рассмотрев дело № 05-6/2-01-2012 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в присутствии представителя ООО «Тверь-Авто»: ***,

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о времени и месте представителей ООО «Хендэ-Тверь»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России, Управление) 30.11.2011 поступило обращение ООО «Хендэ-Тверь» о распространении на фасаде здания магазина «Оптовик» по адресу: г. Тверь, пос. Большие Перемерки, д. 82, рекламы автомобиля Opel Astra следующего содержания: «ASTRA «НЕМЕЦ» - ЭТО НЕ «КОРЕЕЦ!»». По мнению заявителя, реклама содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами; кроме того, в рекламе используется сравнение в отношении национальности, что нарушает требования статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон).

В статье 3 Закона определено, что 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; объект рекламирования - товар, средства

индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Спорное изображение полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона, поскольку содержит информацию, распространяемую при помощи рекламного баннера, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Как следует из материалов дела и пояснений ООО «Тверь-Авто», спорная реклама на фасаде здания магазина «Оптовик» по адресу: г. Тверь, пос. Большие Перемерки, дом 82, размещалась на основании заключенного между ООО «Тверь-Авто» и ИП Нилов С.Б. договора от 01.10.2011. Рекламный плакат изготавливался по заданию ООО «Тверь-Авто» ООО «Практика» на основании Приложения № 3 от 27.09.2011 к Договору на изготовление плакатов № 11/03/04-12. Монтаж рекламного баннера произведен ИП Коновалихина Е.А. 27.10.2011 на основании Договора на монтажные работы № 04 от 27.10.2011.

Как указано выше, реклама в своей левой нижней части содержит следующий текст: «ASTRA «HEMEЦ» - ЭТО НЕ «КОPEEC!»»; в верхней части рекламы изображен легковой автомобиль. В нижней части рекламного изображения после указанного выше текста изображено ведро внутри перечеркнутого круга красного цвета, визуально воспринимаемого как знак дорожного движения, относящегося к категории запрещающих знаков. Далее – в правой нижней части, изображен логотип автомобилей марки «Опель». Еще ниже имеются ссылки на сайт www.opel.ru, телефон горячей линии Opel 8 800 200 00 46, текст: «тверьавто Тверь, ул. Королева, 1Б, тел. 51-61-61».

При этом, здание, на фасаде которого была размещена указанная реклама, находится в непосредственной близости (на расстоянии 200-300 метров) от салона, в котором реализуются автомобили корейского производства, и занимаемого заявителем – ООО «Хендэ-Тверь», который, согласно дилерскому договору № 128 от 01.12.2009, осуществляет продажу и послепродажное техническое обслуживание автотранспортных средств, произведенных предприятиями корпорации «Hyundai Motor Company» («Хендэ Мотор Компании», Корея). В то же время автосалон, занимаемый ООО «Тверь-Авто», находится в другой части города (чуть ли не в противоположной).

Согласно части 1 статьи 5 Закона, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пунктам 1 и 4 части 2 статьи 5 Закона, недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами; является актом

недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Закона в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

В спорной рекламе размещена реклама автомобиля известной марки – Опель (Opel), модель Астра (Astra), о чем свидетельствуют указание на логотип марки и буквенное указание модели; автомобили марки Опель – вне зависимости от места сборки конкретных моделей, широко известны как автомобили немецкого производства. Комиссия, с учетом содержания рекламы: изображения автомобиля, логотипа и указания на известную и распространенную марку автомобиля, приходит к выводу о том, что в рекламе содержится сравнение автомобилей немецкого производства с автомобилями корейского производства, и данное сравнение считает некорректным по следующим основаниям. Как указано выше, реклама, в том числе, содержит изображение перечеркнутого ведра. Изображение ведра усиливает смысловую нагрузку при сравнении автомобилей. Ведро несет двусмысленную информационную нагрузку, так как может иметь два разных значения, а именно: определяющее непосредственно ведро – как емкость, и как оскорбительное сравнение в случае употребления слова в словосочетании с машиной. Широко известным фактом, как минимум – среди автолюбителей, является то, что под термином «ведро» воспринимается именно некачественный автомобиль; и включение в рекламу изображения ведра со словами «немец – это не кореец», преследует цель формирования общей негативной оценки автомобилей корейского производства по отношению к автомобилям немецкого производства.

При этом Комиссия, с учетом диспозиции пункта 1 части 2 статьи 5 Закона, считает, что нарушением требований законодательства о рекламе является сам факт некорректного сравнения товаров вне зависимости от того, имеются ли основания для такого сравнения. В то же время Комиссия считает необходимым отметить, что публикуемая в средствах массовой информации, в том числе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», информация позволяет сделать вывод о том, что автомобили марки «Hyundai» («Хендэ») являются одними из наиболее популярных, в 2011 году по количеству реализованных в России машин, корпорация «Hyundai Motor Company» находится в тройке лучших, в то время как «Опель» занимает место с 10-го по 15-ое, что явно не позволяет делать вывод о некачественности автомобилей корейского производства при преимуществах автомобилей, производимых «Опель».

При этом, представителями ООО «Тверь-Авто» не было представлено в Управление каких-либо доказательств, сведений, документов, подтверждающих негативную оценку автомобилей корейского производства, и, в частности, автомобилей марки Хендэ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №

135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

С учетом вышеизложенного, имеются основания для утверждения того, что реклама содержит некорректное сравнение реализуемых одним хозяйствующим субъектом – ООО «Тверь-Авто», товаров – автомобилей Опель Астра, с товарами, реализуемыми другим хозяйствующим субъектом – ООО «Хендэ-Тверь». Как указано выше, размещаемая ООО «Тверь-Авто» реклама распространялась в непосредственной близости от салона ООО «Хендэ-Тверь», и такое поведение Общества явно противоречит положениям части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, указывающей на не допущение действий граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах; а также на не допущение использования гражданских прав в целях ограничения конкуренции. Использование недостоверной рекламы Обществом, объективно, направлено на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, путем размещения такой рекламы заявляет о себе как о продавце лучшего товара, либо указания на то, что конкурирующий товар хуже рекламируемого.

Таким образом, при размещении рекламы были нарушены требования пунктов 1 и 4 части 2 статьи 5 Закона.

Часть 6 статьи 5 Закона в императивной форме устанавливает также запрет на использование в рекламе непристойных или оскорбительных сравнений и выражений в отношении национальности. Комиссия приходит к выводу о том, что при размещении спорной рекламы были нарушены также требования части 6 статьи 5 Закона, поскольку содержащееся в рекламе сравнение: «НЕМЕЦ» - ЭТО НЕ «КОРЕЕЦ», в сопровождении перечеркнутого ведра носит оскорбительный характер в отношении национальности (воспринимается как оскорбительное сравнение в отношении национальности).

Таким образом, при размещении рекламы с текстом «ASTRA «НЕМЕЦ» - ЭТО НЕ «КОРЕЕЦ!»», были нарушены требования пунктов 1 и 4 части 2 и части 6 статьи 5 Закона.

В соответствии со статьей 38 Закона ответственность за нарушение требований, установленных статьей 5 Закона, ответственность несет рекламоатель.

Как следует из приведенных выше договоров лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, а, соответственно, и рекламоателем является ООО «Тверь-Авто».

Как следует из пояснений ООО «Тверь-Авто», спорная реклама размещалась с 27.10.2011; в своих пояснения Обществу также указывает на то, что содержание рекламы 14.12.2011 было изменено, в рекламу был вклеен текст «Жизнь набирает скорость» вместо текста «Немец» - это не «кореец». В то же время Заявитель на заседании Комиссии Управления 01.03.2012 пояснил, что реклама размещается с текстом, содержание которого послужило поводом для обращения в антимонопольную службу. Данное обстоятельство подтвердилось при проверке

01.03.2012 Управлением факта размещения рекламы. Из представленных ООО «Тверь-Авто» документов следует, что реклама была демонтирована 14.03.2012.

При таких обстоятельствах Комиссия Управления приходит к выводу о том, что спорная реклама размещалась в период с 27.10.2011 по 14.03.2012; на момент принятия данного решения размещение рекламы с текстом: «Немец» - это не «кореец», прекращено, в связи с чем отсутствуют основания для выдачи предписания.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

Решила:

1. Признать размещаемую ООО «Тверь-Авто» в период с 27.10.2011 по 14.03.2012 по адресу: г. Тверь, пос. Большие Перемерки, д. 82, рекламу с текстом «ASTRA «НЕМЕЦ» - ЭТО НЕ «КОРЕЕЦ»!», ненадлежащей; ООО «Тверь-Авто» - нарушившим требования пунктов 1 и 4 части 2 и части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе».

2. В связи с прекращением размещения ООО «Тверь-Авто» рекламы с текстом: «ASTRA «НЕМЕЦ» - ЭТО НЕ «КОРЕЕЦ»!», предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела № 05-6/2-01-2012 уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «04» мая 2012 года.

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

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Л.В. Посохова, Я.А. Шибанов