

резольютивная часть оглашена 28 июля 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; <...> – специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> - специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № ТГ04-03/2016-78Р, возбужденное в отношении ООО «Ассоль» и ИП <...> по факту по распространения 06.02.2016 года в 14 часов 34 минуты 37 секунд и в 18 часов 23 минуты 59 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 присутствии законного представителя ООО «Ассоль» - <...>, действующего на основании приказа от 25.05.2015 года;

в отсутствии:

- представителя Управления Роскомнадзора по Удмуртской Республике, уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42600999130977 от 20.06.2016 года);

- ИП <...>, уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42600999131004 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 минут, 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 было установлено, что 06.02.2016 года в 14 часов 34 минуты 37 секунд и в 18 часов 23 минуты 59 на телеканале «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК путем наложения на кадр транслировалась реклама: «Мясо по оптовым ценам СЕНСАЦИЯ МЯКОТЬ ГОВЯДИНА 240 руб/кг СВИНИНА 185 руб/кг ул. Ленина, 6», отношение площади указанной рекламы к площади кадра составило 15,24%, 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 № ТГ04-03/2016-78Р 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 15.06.2016 года в 09 часов 30 минут.

20.05.2016 года Управление Роскомнадзора по Удмуртской Республике представило ходатайство от 16.05.2016 № 2770-04/18 о рассмотрении дела №ТГ04-03/2016-78Р в отсутствии 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 медиа-плана на размещение рекламы баннера от 03.02.2016 года

Определением от 15.06.2016 года рассмотрение дела № ТГ04-03/2016-78Р отложено на 28.07.2016 года в 09 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 <...>.

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 03.02.2016 года, копию квитанции разных сборов № 006540 от 03.02.2016 года, а также письменное пояснение (вх. № 5699), 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, 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 28.07.2016 года представитель ООО «Ассоль» заявил ходатайство о рассмотрении дела № ТГ04-03/2016-78Р в его отсутствие.

Комиссия Удмуртского ФАС России, совещаясь на месте, приняла решение об удовлетворении данного ходатайства.

Также, Комиссия Удмуртского УФАС рассмотрела 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 04-03/2016-78Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

06.02.2016 года в 14 часов 34 минуты 37 секунд и в 18 часов 23 минуты 59 секунд на телеканалах «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарапуле путем наложения на кадр транслировалась реклама: «Мясо по оптовым ценам СЕНСАЦИЯ МЯКОТЬ ГОВЯДИНА 240 руб/кг СВИНИНА 185 руб/кг ул. Ленина, 6» продолжительностью 14 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 объекту рекламирования (мясной продукции, а также ее разновидностям – свинине и говядине), формирование и поддержание интереса к нему, 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 59 010 кв.мм (210 мм\* 281мм), площадь рекламы – 8992 кв.мм (32 мм\* 281мм).

Отношение площади указанной рекламы к площади кадра:

59 010 кв.мм – 100%

8992 кв.мм – x%

$x = 15,24 \%$  от площади кадра.

Таким образом, реклама: «Мясо по оптовым ценам СЕНСАЦИЯ МЯКОТЬ ГОВЯДИНА 240 руб/кг СВИНИНА 185 руб/кг ул. Ленина, 6», транслируемая 06.02.2016 года в 14 часов 34 минуты 37 секунд и в 18 часов 23 минуты 59 секунд 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).

Согласно статье 2 Федерального закона от 27.12.1991 № 2124/1-1 «О средствах массовой информации»:

- 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, радиопрограммы 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.

В соответствии со статьей 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 06.02.2016 года.

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.

На основании медиа-плана на размещение рекламы от 03.02.2016 года, в период с 04.02.2016 года по 17.02.2016 года на телеканале «ТНТ» телекомпании «5 ОКЕАН ТВ» транслировался рассматриваемый рекламный баннер, рекламодателем являлась ИП <...>, исполнителем – ИП <...>.

Согласно письменному пояснению <...> от 22.07.2016 года (вх. № 5699), 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 рекламодателем рассматриваемой рекламы как лицо, осуществившее размещение данной рекламной информации на телеканалах «ТНТ» и «5 ОКЕАН ТВ» на 27ТВК в г. Сарапуле 06.02.2016 года в 14 часов 34 минуты 37 секунд и в 18 часов 23 минуты 59 секунд.

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. Сарапуле 06.02.2016 года в 14 часов 34 минуты 37 секунд и в 18 часов 23 минуты 59 секунд 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: «Мясо по оптовым ценам СЕНСАЦИЯ МЯКОТЬ ГОВЯДИНА 240 руб/кг СВИНИНА 185 руб/кг ул. Ленина, 6», распространявшуюся 06.02.2016 года в 14 часов 34 минуты 37 секунд и в 18 часов 23 минуты 59 секунд 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» рекламодателем, 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 04-03/2016-78Р 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 <...> рекламодателем, 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 04-03/2016-78Р 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 <...>

<...>