

Решение по делу № 05-6/2-30-2011

20 января 2012 г. г. Тверь

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

председатель Комиссии - Демина И.С., руководитель управления;

члены Комиссии:

Фомин В.М., заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля размещения государственного заказа;

Аренсватова Т.С., ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа управления,

рассмотрев дело № 05-6/2-30-2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещении на рекламной конструкции рекламы пива «Домашнее»,

в присутствии представителей:

ООО «НикитиН»: ***;

ООО «Рекламное агентство «Держава»: ***;

ООО «БРАУ-СЕРВИС»: ***;

Установила:

В октябре 2011 Управлением в ходе мониторинга соблюдения субъектами рекламного рынка законодательства Российской Федерации о рекламе установлено, что на рекламном панно, находящемся на стене дома по адресу: г. Тверь, Новоторжская, д. 8, размещена реклама пива «Домашнее» следующего содержания:

«Домашнее натуральное без пастеризации 10 000 пива всем участникам акции! подробности на сайте www.afanasy.ru Домашнее – честное пиво!». В правой части рекламной поверхности изображена бутылка, на этикетке которой имеется указание марки пива – «Домашнее». В нижней части рекламы имеется следующее указание: «Чрезмерное употребление пива может нанести вред вашему здоровью!»

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон) реклама - 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, средство его индивидуализации, 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 5 Закона **недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара**, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, **в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения**, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара.

Согласно части 3 статьи 22 Закона **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. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, **а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).**

Как следует из буквального содержания части 3 статьи 22 Закона, реклама пива должна сопровождаться предупреждением о **безусловном** вреде чрезмерного употребления пива, вместе с тем, в спорной рекламе ее потребитель предупреждается о **потенциальном или вероятном** (прим.: в рекламе - может) вреде

чрезмерного употребления пива, что фактически свидетельствует об отсутствии в рекламе предупреждения в том виде, как это предусмотрено частью 3 статьи 22 Закона. Кроме того, имеющемуся в рекламном изображении предупреждению отведено 6,1% рекламной площади (пространства), что более чем в 2 раза меньше требуемой площади.

Следовательно, реклама пива «Домашнее», размещенная на рекламном панно по адресу: г. Тверь, Новоторжская, д. 8, распространяется с нарушением требований части 3 статьи 22 Закона, и в силу пункта 3 части 2 статьи 5 Закона является недобросовестной.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Закона ответственность за нарушение требований части 3 статьи 22 Закона несут рекламодаделец и рекламодатель, за нарушение требований части 2 статьи 5 Закона – рекламодаделец.

Согласно представленным ООО «Рекламное агентство «Держава» (далее – ООО РА «Держава») документам, данным Обществом получено разрешение № 837 на размещение средства наружной рекламы: настенное панно, - по адресу: г. Тверь, ул. Новоторжская, д. 8 («Детский мир», слева) № 1, регистрационный № рекламной конструкции – 0306.

Размещение рекламы на данной рекламной конструкции осуществлялось на основании заключенного 21.04.2009 договора № 21\04\09/64 на размещение рекламных материалов между ООО РА «Держава» и ООО «НикитиН» (с учетом дополнительного соглашения № 3 от 31.08.2009 к данному договору). Данным договором предусмотрено размещение рекламных материалов ООО «НикитиН» на рекламной конструкции № 306 по адресу: г. Тверь, ул. Новоторжская, д. 8 (ателье). В соответствии с дополнительным соглашением от 30.04.2011 № 6 к Договору № 21/04 от 21.04.2009, реклама, предоставляемая ООО «НикитиН», на данной рекламной конструкции должна размещаться в период с 01.05.2011 по 30.04.2012.

При этом, как следует из письменных пояснений ООО «НикитиН», по имеющимся у данного Общества документам реклама должна была размещаться в период с 01.09.2011 по 30.09.2011 г.

В соответствии с пунктом 2.1 договора № 21\04\09/64 на размещение рекламных материалов от 21.04.2009 ООО «НикитиН» (Заказчик) поручает, а ООО РА «Держава» (Исполнитель) принимает на себя обязательства по выполнению работ: предоставление рекламоносителей, имеющихся у Исполнителя; размещение рекламных материалов Заказчика на рекламоносителях. В соответствии с пунктом 3.1 договора Исполнитель обеспечивает монтаж и демонтаж рекламных материалов; в соответствии с пунктом 3.3 договора Заказчик предоставляет Исполнителю рекламные материалы. В соответствии с указанным выше дополнительным соглашением № 6, Исполнитель обязуется разместить, а также обеспечить демонстрацию рекламных материалов, предоставленных Заказчиком, на щитовом рекламоносителе по адресу: г. Тверь, ул. Новоторжская, д. 8 (ателье, № рекламной конструкции 306) в период с 01.05.2011 по 30.04.2012; Заказчик обязуется предоставить рекламные материалы.

Изложенное свидетельствует о том, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «НикитиН», рекламодателем – ООО «Рекламное

агентство «Держава».

В ходе рассмотрения дела представители ООО «НикитиН» и ООО РА «Держава» не отрицали того обстоятельства, что предупреждению о возможном вреде чрезмерного потребления пива отведено менее 10% рекламной площади, вместе с тем представитель ООО РА «Держава» пояснил, что так как по договору ответственность за содержание рекламы несет ООО «НикитиН», то при монтаже рекламы представители ООО РА «Держава» не обращали внимания на соответствие рекламы требованиям действующего законодательства. При этом в ходе рассмотрения дела представитель ООО «НикитиН» пояснил, что монтажом рекламы занимались представители ООО «НикитиН», однако данные пояснения Комиссия считает сомнительными, так как это противоречит как пояснениям ООО РА «Держава», так и вышеприведенным положениям договора.

Так же представители ООО «НикитиН» и ООО РА «Держава» пояснили, что на момент рассмотрения дела размещение спорной рекламы прекращено.

В связи с тем, что в ходе рассмотрения дела факт нарушения законодательства о рекламе со стороны ООО «БРАУ-СЕРВИС» не подтвердился, производство по делу в отношении данного Общества подлежит прекращению.

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 рекламу пива «Домашнее», размещенную в период с 01.09.2011 по 19.10.2011 на рекламном панно (рекламная конструкции № 0306, принадлежит ООО «Рекламное агентство «Держава»), находящемся по адресу: г. Тверь, Новоторжская, д. 8, без предупреждения о (безусловном) вреде чрезмерного употребления пива (в рекламе имеется предупреждение о возможном вреде чрезмерного употребления пива, при этом такому предупреждению отведено менее чем 10 процентов рекламной площади), ненадлежащей, рекламодателя - ООО «Никитин», нарушившим требования пункта 3 части 2 статьи 5 и части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе», рекламораспространителя – ООО «Рекламное агентство «Держава», нарушившим требования части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе».

2. Предписание об устранении нарушения рекламного законодательства ООО «НикитиН» и ООО «Рекламное агентство «Держава» не выдавать, поскольку

нарушение на дату принятия настоящего решения устранено.

3. Производство по делу по части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «БРАУ-СЕРВИС» прекратить.

4. Передать материалы дела № 05-6/2-30-2011 уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 03 февраля 2012 года.

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

Председатель Комиссии И.С. Демина

Члены Комиссии В.М. Фомин, Т.С. Аренсватова