

Решение по делу № 05-6/2-31-2011

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 № 05-6/2-31-2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещении на рекламной конструкции рекламы пива «Домашнее»,

в присутствии представителей:

ООО «НикитиН»: ***;

ООО «БРАУ-СЕРВИС»: ***;

в отсутствие представителей ООО «Твой Город», надлежаще уведомленного о месте и времени рассмотрения дела по существу,

установила:

23 октября 2011 Управлением в ходе мониторинга соблюдения субъектами рекламного рынка законодательства Российской Федерации о рекламе установлено, что на рекламной конструкции, находящейся по нечетной стороне улицы Брагина, между домом № 3 по ул. Брагина и пересечением улиц Брагина и Ефимова (недалеко от универсама «Тверь»), размещена рекламная конструкция с рекламой 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 рекламной конструкции, 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 почти в 2 раза меньше требуемой площади.

Следовательно, реклама пива «Домашнее», размещенная на рекламной конструкции, находящейся по нечетной стороне улицы Брагина, между домом № 3 по ул. Брагина и пересечением улиц Брагина и Ефимова (недалеко от универсама «Тверь»), 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 «Твой город» документам, данным Обществом получено разрешение № 346 на распространение наружной рекламы: отдельностоящий двухсторонний рекламный щит, размером 6х3 м по адресу: г. Тверь, ул. Брагина (возле универсама «Тверь»), регистрационный № рекламной конструкции – 0110.

Размещение рекламы на данной рекламной конструкции осуществлялось на основании заключенного 10.02.2010 договора № 104 на оказание услуг по размещению рекламной информации между ООО «Твой город» и ООО «НикитиН» (с учетом приложения № 20 к договору от 22.08.2011). Данным приложением к договору предусмотрено размещение рекламных материалов ООО «НикитиН» на рекламной конструкции по адресу: г. Твери, ул. Брагина, автостоянка «Арион»; рекламные материалы, предоставляемые ООО «НикитиН», на данной рекламной конструкции должны размещаться в период с 01.09.2011 по 30.09.2011, что подтверждается также пояснениями ООО «НикитиН».

В соответствии с пунктом 2.2 договора № 104 на оказание услуг по размещению рекламной информации от 10.02.2010 ООО «Твой город» (Исполнитель) обязуется: обеспечивать размещение рекламно-информационных материалов, предоставляемых ООО «НикитиН» (Заказчик) по его поручению, а также демонтаж рекламно-информационных материалов.

Согласно пункту 2.3.3 и 2.3.5 указанного договора, Заказчик обязан: обеспечить предоставление рекламно-информационных материалов Исполнителю не позднее, чем за 3 (три) рабочих дня до даты начала размещения, обеспечить на рекламно-информационных материалах размещение всей информации о рекламируемом товаре или услуге, необходимой в соответствии с Законом «О рекламе» и Законом «О сертификации продукции товаров и услуг». Исполнитель не несет ответственность за досрочный демонтаж рекламно-информационных материалов по требованию уполномоченных органов, в случае неисполнения Заказчиком обязательств, указанных в настоящем пункте».

Изложенное свидетельствует о том, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «Никитин», рекламодателем – ООО «Твой город».

Согласно письменным пояснениям ООО «Твой город» (б/н б/д) ООО «Твой город» размещал рекламу пива «Домашнее» в соответствии с договором № 104 от 10.02.2010 и приложением к нему № 20 с 01.09.2011 по 30.09.2011, при этом содержание рекламы определялось Заказчиком.

В ходе рассмотрения дела представители ООО «Никитин» не отрицали того обстоятельства, что предупреждению о возможном вреде чрезмерного потребления пива отведено менее 10% рекламной площади. 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 вышеприведенным положениям договора и пояснениям ООО «Твой город».

Так же представители ООО «Никитин» 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 23.10.2011 на рекламной конструкции, находящейся по нечетной стороне улицы Брагина, между домом № 3 по ул. Брагина и пересечением улиц Брагина и Ефимова (недалеко от универсама «Тверь»), 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», рекламодателя – ООО «Твой город», 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 «Твой город» 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 № 05-6/2-31-2011 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