

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/28-09

05 ноября 2009 года

город Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 04-01/28-09 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения на телеканале «НТМ» в телепередаче «Красота и здоровье» продолжительностью менее чем пятнадцать минут спонсорской рекламы продолжительностью более тридцати секунд, в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «Независимое ТелеМедиа» (адрес: г. Ярославль, ул. Советская, д. 69) <...>,

УСТАНОВИЛА:

на телеканале «НТМ» в телепередаче «Красота и здоровье», вышедшей в эфир 11.04.2009 г. в 13 часов 50 минут, размещена информация в виде беседы ведущей передачи со специалистом центра «Здоровье нации» следующего содержания:

«Компания «Шимицу Кэмикал Корпорейшн» на сегодняшний день предлагает нам препарат, который называется «Реалекс» (на экране: изображение желудка, надпись: «БАД не является лекарственным средством»), затем «Имеются противопоказания к применению. Необходимо ознакомиться с инструкцией»). Этот препарат в России на самом деле уже около 3 лет, а с 1998 года он запатентован в 33 странах мира и во всех странах Евросоюза (надпись на экране: Наталья Зырина ведущий специалист центра «Здоровье нации»). Кроме того, на этот препарат выдан сертификат безопасности. В Москве «Центр здоровья нации» имеет эксклюзивное право на распространение препарата «Реалекс»...».

«Как же действует «Реалекс»?»

«В основе препарата лежит японское клубневое растение коняку, из которого выделены пищевые волокна, их здесь два. 8% - это водонерастворимые волокна, они достаточно грубые, когда они попадают к нам в организм, они впитывают в себя избыточную жидкость на 5-7% и мы не перееедаем, то есть аппетит у нас остается...(на экране: стакан с препаратом, разведенным в жидкости, надпись: «Моментальное действие!»), затем «Эксклюзивная формула, утоляющая голод!», изображение желудка, надпись: «БАД не является лекарственным средством», затем «Имеются противопоказания к применению. Необходимо ознакомиться с инструкцией»). «Реалекс» учит нас правильно питаться, мы едим почаще и небольшими порциями... Основная составляющая препарата – это пропол, это водорастворимое волокно, вот пропол расщепляет эти внутренние жиры, превращает их в энергию... (на экране надпись: www.rheolex.ru)».

«Как долго можно принимать этот препарат и нет ли привыкания к нему?»

«Препарат «Реалекс» на 100% натурален, он не содержит ни психотропных, ни наркотических соединений, поэтому привыкания не вызывает (на экране: изображение желудка, надпись: «БАД не является лекарственным средством»), затем «Имеются противопоказания к применению. Необходимо ознакомиться с инструкцией»). Курс для каждого человека абсолютно индивидуален...».

«Насколько эффективен этот препарат (на экране стакан с препаратом, разведенным в жидкости, надпись: «Моментальное действие!») и есть ли предрасположенность в организме наследственная к ожирению?»

«...«Реалекс» на данный момент сейчас используется не просто как банальное средство по снижению веса, это именно тот препарат который приводит организм в физиологическую норму, восстанавливает обмен веществ и как вспомогательное средство при лечении сахарного диабета второго типа, ишемической болезни сердца и гипертонии (на экране: изображение препарата с надписями «RHEOLEX PROPOL 100% SHIMIZU»)»...».

«Существуют ли противопоказания к применению данного препарата?»

«...Препарат показан практически всем... Единственно, кому не показан препарат «Реалекс» - это женщины в период беременности и женщины в период лактации... Для того чтобы правильно подобрать курс нужно позвонить в Москву в «Центр здоровья нации» по телефону 777-02-77 и всем позвонившим сегодня в течение часа и заказавшим курс «Реалекс» будет предоставлена 20-процентная скидка плюс одна упаковка «Реалекса» в подарок и комплекс омоложения лица «Ля

фам» в подарок» (на экране: изображение препарата, надписи: «Спонсор ООО «Студия БЕГ» Позвоните в течение часа и получите скидку 20% 7 (495) 777-02-77...»).

В соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее – Федеральный закон «о рекламе») прерывание телепрограммы или телепередачи рекламой, то есть остановка трансляции телепрограммы или телепередачи для демонстрации рекламы, должно предваряться сообщением о последующей трансляции рекламы, за исключением прерывания спонсорской рекламой.

В соответствии с частью 4 статьи 14 Федерального закона «О рекламе» не допускается прерывать рекламой и совмещать с рекламой способом «бегущей строки» телепередачи продолжительностью менее чем пятнадцать минут.

На заседании Комиссии представитель общества с ограниченной ответственностью «Независимое ТелеМедиа» (далее – ООО «Независимое ТелеМедиа») пояснила, что размещенный на телеканале «НТМ» материал «Красота и здоровье» не является телепередачей, а представляет собой рекламный материал спонсора - ООО «Студия БЕГ», размещенный в межпрограммном пространстве. В обоснование позиции представлены выписка из регистрационного журнала за 11.04.2009 г., где материал «Красота и здоровье» не зафиксирован в качестве передачи, эфирная справка о размещении материала «Красота и здоровье» в качестве спонсорской рекламы ООО «Студия БЕГ» 11.04.2009 г. в 13 час. 51 мин. Для размещения рекламного материала «Красота и здоровье» в качестве спонсорской рекламы сообщение о дальнейшей трансляции рекламы не требовалось.

Срок рассмотрения дела продлен в связи с необходимостью привлечь к участию в деле Управление Роскомнадзора по Ярославской области, а также выявлением Комиссией в рассматриваемой рекламе признаков нарушения части 5 статьи 14 Федерального закона «О рекламе», согласно которой телепередачи продолжительностью менее чем пятнадцать минут могут прерываться спонсорской рекламой непосредственно в начале и непосредственно перед окончанием таких телепередач при условии, что общая продолжительность такой рекламы не превышает тридцать секунд.

Представитель Управления Роскомнадзора по Ярославской области пояснил, что исходя из совокупности указанных в материалах признаков, можно сделать вывод, что материал не является передачей, а является рекламой. При этом ключевым признаком является указание на то, что это реклама. Квалификация данного материала как рекламы является полномочием органа Федеральной антимонопольной службы. В случае непризнания Федеральной антимонопольной службой данного материала рекламой, данный материал будет считаться передачей. При этом ООО «Независимое ТелеМедиа» нарушает требования статьи 34 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации», заключающееся в невнесении данной передачи в журнал регистрации передач.

Представитель ООО «Независимое ТелеМедиа» по поводу вменяемого нарушения пояснила, что материал «Красота и здоровье» не является телепередачей менее 15 минут. Законодательство не содержит критериев, которые позволяют по существу отличить телепередачу от иного материала, размещенного в телеэфире. Законодательство позволяет определить формальный критерий отнесения материала к телепередаче - это обозначение отдельной строкой в регистрационном журнале. Существует сложившаяся практика, применяемая средствами массовой информации, которая заключается в различном документальном оформлении выхода в эфир телепередачи и рекламных материалов. Закон не содержит запрета на размещение в рекламе интервью, упоминания слов «ведущая», «гость» и т.п.

Рассмотрев материалы дела и заслушав доводы представителя ООО «Независимое ТелеМедиа», учитывая мнение Управления Роскомнадзора по Ярославской области, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе», 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.

Указанная выше информация со слов «Компания «Шимицу Кэмикал Корпорейшн» на сегодняшний день предлагает нам препарат, который называется «Реалекс» ...» и до слов «... заказавшим курс «Реалекс» будет предоставлена 20-процентная скидка плюс одна упаковка «Реалекса» в подарок и комплекс омоложения лица «Ля фам» в подарок» обладает перечисленными признаками, следовательно, является рекламой.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона 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. Закон не ограничивает количество объектов рекламирования в рекламе. В рассматриваемой рекламе одним из объектов рекламирования является препарат «Реалекс».

Согласно пункту 10 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» спонсорская реклама - реклама, распространяемая на условии обязательного упоминания в ней об определенном лице как о спонсоре.

Вышеуказанная реклама размещена на телеканале «НТМ» на основании Соглашения о предоставлении спонсорской помощи от 27.03.2009 г., согласно которому ООО «Студия Бег» (спонсор) обязуется предоставить ООО «Независимое ТелеМедиа» (спонсируемое лицо) спонсорский вклад, а ООО «Независимое ТелеМедиа» обязуется распространять рекламу о спонсоре и продвигаемых им товарах, работах и услугах, а также на основании Договора возмездного оказания услуг № 170 от 27.03.2009 г. о размещении рекламной информации. При этом рассматриваемая реклама содержит упоминание об ООО «Студия Бег» как о спонсоре, то есть является спонсорской.

Длительность рассматриваемой рекламы превышает тридцать секунд и составляет около четырех минут, реклама размещена непосредственно перед окончанием телепередачи. Длительность телепередачи «Красота и здоровье» составляет менее чем пятнадцать минут и равна, согласно эфирной справке ООО «Независимое ТелеМедиа», двенадцати минутам.

Согласно части 5 статьи 14 Федерального закона «О рекламе» религиозные телепередачи и телепередачи продолжительностью менее чем пятнадцать минут могут прерываться спонсорской рекламой непосредственно в начале и непосредственно перед окончанием таких телепередач при условии, что общая продолжительность такой рекламы не превышает тридцать секунд.

Исходя из вышеизложенного, спонсорская реклама ООО «Студия Бег» размещена с нарушением части 5 статьи 14 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия не согласна с доводами представителя ООО «Независимое ТелеМедиа», что материал «Красота и здоровье» не является телепередачей, а представляет собой рекламный материал спонсора ООО «Студия Бег».

Исходя их статьи 2 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации» передача представляет собой совокупность периодических аудио-, аудиовизуальных сообщений и материалов.

Системное толкование положений статьи 2 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее - Закон Российской Федерации «О средствах массовой информации») и статьи 3 Федерального закона «О рекламе» (в части понятия рекламы) в рассматриваемом случае позволило сделать вывод, что спорный материал «Красота и здоровье» с учетом характера аудиовизуальных сообщений, представляющих собой обособленный и тематически законченный информационный блок познавательного характера; наличия постоянного названия («Красота и здоровье»); целевой направленности и сюжетной линии (тема телепередачи - проблема ожирения обсуждается с соблюдением обычного для телепередачи способа подачи информации через интервью); периодичности выхода в эфир, а также с учетом отсутствия объекта рекламирования, является именно телепередачей.

Данный вывод также подтверждает наличие в речи ведущей телепередачи «Красота и здоровье» выражений «программа «Красота и здоровье», «тема нашей передачи». Такие выражения использованы ведущей непосредственно в начале телепередачи в следующем контексте: «Здравствуйтесь, в эфире программа «Красота и здоровье». Наверно среди взрослого населения нашей страны нет ни одного человека, который хотя бы раз в жизни не задумывался о проблемах собственного лишнего веса (надпись внизу экрана: «Оксана Мшвелидзе ведущая»). А процент тех людей, кто думает об этом постоянно, растет с каждым годом. В отличие от стран Евросоюза четкой статистики в России нет, хотя специалисты утверждают, что эта цифра достигает 50-54%. Почему же мы так несерьезно относимся к своему здоровью? К примеру, в странах ЕС данная проблема негативно сказывается не только на здоровье граждан, но и на экономике, так как в настоящее время рассматриваются новые стандарты для предприятий пищевой продукции, в результате которых придется прекратить рекламу фаст-фуда – быстрой еды. Ну, это в странах ЕС, а какой масштаб приобретает проблема ожирения у нас – тема нашей передачи. У меня в гостях доктор-диетолог Елена Александровна Александрова...».

Комиссия не согласна с доводом представителя ООО «Независимое ТелеМедиа», что обозначение передачи отдельной строкой в регистрационном журнале является критерием отнесения материала к передаче.

Исходя их статьи 2 Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации»

понятие передачи как совокупности периодических аудио-, аудиовизуальных сообщений и материалов. В связи с чем, для отнесения материала к передаче такой признак как обозначение ее в регистрационном журнале не требуется.

При этом неисполнение редакцией телепрограммы обязанности фиксировать в регистрационном журнале передачи, по мнению Управления Роскомнадзора по Ярославской области, может являться объективной стороной отдельного правонарушения.

Держателем лицензии на осуществление телевизионного вещания на телеканале «НТМ» серия ТВ № 10321 от 30.06.2006 г. является ООО «Независимое ТелеМедиа». Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 5 статьи 14 Закона несет рекламодатель, то есть ООО «Независимое ТелеМедиа».

Ответственность за нарушение рекламодателем законодательства о рекламе предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей спонсорскую рекламу, размещенную на телеканале «НТМ» в передаче «Красота и здоровье» 11.04.2009 г. в 13 часов 50 минут, поскольку в ней нарушены требования части 5 статьи 14 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать предписание ООО «Независимое ТелеМедиа» о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 КоАП РФ.

4. Направить материалы о ведении регистрационного журнала передач программы «НТМ» в ненадлежащей форме в Управление Роскомнадзора по Ярославской области для принятия мер в рамках компетенции.

Решение изготовлено в полном объеме 12 ноября 2009 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/28-09

05 ноября 2009 года

город Ярославль

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

<...>,

на основании своего решения от 05.11.2009 г. по делу № 04-01/28-09 о признании ненадлежащей спонсорской рекламы, размещенной на телеканале «НТМ» в передаче «Красота и здоровье» 11.04.2009 г. в 13 часов 50 минут, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Независимое ТелеМедиа», адрес: г. Ярославль, ул. Советская, д. 69, в 5-дневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: спонсорскую рекламу продолжительностью более тридцати секунд в телепередаче продолжительностью менее чем пятнадцать минут.

2. ООО «Независимое ТелеМедиа», адрес: г. Ярославль, ул. Советская, д. 69 представить в Ярославское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего

предписания до 03 декабря 2009 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ярославское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на юридическое лицо штраф в размере от трехсот до пятисот тысяч рублей.

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