"18" марта 2011 г.

г. Благовещенск

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

председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и рекламы,

члены Комиссии: <...>, <...>, главные специалисты-эксперты отдела товарных рынков и рекламы, <...>, ведущий специалист-эксперт указанного отдела,

рассмотрев дело № P-21/33 2010 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований пункта 1 части 1 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», далее – Федеральный закон «О рекламе»), возбужденное по факту размещения в общественно-политическом издании газете «БАМ», в № <...> от <...> сентября 2010 г., на <...>-й полосе рекламы «АРТ-МАРКЕТ... Сибирского здоровья! Кавказского долголетия! Французской влюбленности!...»,

(существо нарушения с указанием рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе)

в присутствии представителей:

заявителя – <...>, место нахождения: <...>,

(наименование, адрес юридического лица, Ф.И.О., адрес физического лица и иные сведения о лице; Ф.И.О. представителя)

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе –

ИП Т<...>, место нахождения: <...>, место жительства: <...>;

главный редактор газеты «БАМ» <...>, место жительства: <...>,

(наименование, адрес юридического лица, Ф.И.О., адрес физического лица и иные сведения о лице; Ф.И.О. представителя)

заинтересованного лица –

ООО «Арт-Маркет» (далее также – Общество), место нахождения: <...>, представитель: <...>, доверенность от <...>, удостоверенная <...>, нотариусом Благовещенского нотариального округа Амурской области, зарегистрировано в реестре за № <...>,

(наименование, адрес юридического лица, Ф.И.О., адрес физического лица и иные сведения о лице; Ф.И.О. представителя)

эксперта – ---,

(Ф.И.О., место жительства эксперта)

переводчика – ---,

(Ф.И.О., место жительства переводчика)

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступило заявление <...> (исх. <...> от <...>, вх. № <...>, <...> от <...>; исх. <...> от <...>, вх. № <...> от <...>) о нарушении требований пункта 1 части 1 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при

размещении в общественно-политическом еженедельнике «БАМ», в № <...> от <...> сентября 2010 г., на <...>-й полосе, рекламы «Арт-маркет». Заявитель указал, что данная реклама является рекламой алкогольной продукции и не должна содержать утверждений о том, что употребление алкогольной продукции способствует улучшению физического или эмоционального состояния. Однако, в указанной рекламе имеется текст следующего содержания: «Сибирского здоровья! Кавказского долголетия! Французской влюбленности! НАПИТКИ К ВАШЕМУ СТОЛУ», который явно утверждает, что употребление алкогольных напитков способствует здоровью, долголетию, влюбленности. Заявитель просил пресечь незаконную рекламную деятельность еженедельника «БАМ», привлечь к административной ответственности виновное в нарушении Федерального закона «О рекламе» лицо.

28.12.2010 по данным фактам Амурским УФАС России возбуждено дело № Р-21/33 2010 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований пункта 1 части 1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе») в отношении ООО «Арт-Маркет» (рекламодателя) и должностного лица – главного редактора газеты «БАМ» <...> (рекламопроизводителя).

21.01.2011 срок рассмотрения указанного дела продлен, рассмотрение назначено на 03.03.2011, к участию в рассмотрении дела привлечен ИП Т<...> - в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе (рекламопроизводителя).

В ходе рассмотрения данного дела, исследовав его материалы, заслушав участвующих в деле лиц, установлены следующие обстоятельства.

На территории Амурской области, в том числе г. Тында, распространяется периодическое печатное средство массовой информации – общественно-политическое издание газета «БАМ», примерная тематика и (или) специализация которой: *общественно-политическое издание, реклама до 40 %*. Учредителем и издателем данной газеты является – ИП Т<...> главным редактором <...> (с <...> 2010 г по <...> 2011 г.) - свидетельство о регистрации средства массовой информации серии <...> № <...> от <...>, выдано <...>; Устав редакции газеты «БАМ», принятый на собрании журналистского коллектива газеты <...>, утвержденный соучредителями газеты <...>; приказ (распоряжение) ИП Т<...> от <...> № <...> о приеме работника на работу; трудовой договор № <...> от <...>, заключенный ИП Т<...> (работодателем) с <...> (работником).

В газете «БАМ», в № <...> от <...> сентября 2010 г., на <...>-й полосе размещена следующая информация, сопровождаемая пометкой «реклама»: «АРТ-МАРКЕТ г. ТЫНДА: Тындинский филиал <...>... <...>... <...>... Сибирского здоровья! Кавказского долголетия! Французской влюбленности! НАПИТКИ К ВАШЕМУ СТОЛУ ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ».

Данная информация является рекламой в силу пунктов 1-3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и (или) поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объектами рекламирования в данном случае являются в том числе: алкогольная продукция, продавец алкогольной продукции и средства его индивидуализации (ООО «Арт-Маркет»).

Согласно копии выписки из Единого государственного реестра юридических лиц от <...> на имя ООО «Арт-Маркет», Общество:

является действующим юридическим лицом;

имеет право осуществлять следующие виды экономической деятельности: *основной*, код ОКВЭД 51.34.21, наименование ОКВЭД – оптовая торговля алкогольными напитками, кроме пива; *дополнительный*: код ОКВЭД 52.25, наименование ОКВЭД – розничная торговля алкогольными и другими напитками;

в г. Тында по <...> имеет обособленное подразделение – филиал.

ООО «Арт-маркет» выданы следующие лицензии, разрешающие Обществу осуществление деятельности по розничной продаже алкогольной продукции, а также по закупке, хранению и поставкам алкогольной продукции, в том числе в г. Тында Амурской области:

серии <...> <...>, регистрационный номер <...> от <...>, сроком действия по <...>, выдана <...>;

серии <...> <...>, регистрационный номер <...> от <...>, сроком действия по <...>, выдана <...>.

содержатся пожелания «Сибирского здоровья! Кавказского долголетия! Французской влюбленности!».

Данную рекламу публиковали по устной договоренности с Тындинским филиалом ООО «Арт-Маркет» - в течение 3-х месяцев 2010 г. бесплатно, чтобы в 2011 г. заключить договор с Обществом на размещение рекламы. Согласованного макета рекламы нет.

Рекламодателем рекламы является ООО «Арт-Маркет», рекламопроизводителем – редакция газеты «БАМ» (согласно Устава, принятого на собрании журналистского коллектива газеты <...> и утвержденного соучредителями газеты: редакция газеты «БАМ» осуществляет производство и выпуск средства массовой информации – газеты «БАМ»), рекламораспространителем - ИП Т<...>, являющийся соучредителем и издателем газеты «БАМ». Персональную ответственность за публикацию рекламы несет рекламный менеджер <...>.

ИП Т<...> письменно (исх. <...> от <...>, вх. №№ <...> от <...>, <...> от <...>) и устно в ходе рассмотрения дела настаивал, что заявитель ошибочно считает три коротких восклицательных предложения, вставленные в рекламу напитков, *утверждением* о том, что употребление алкогольной продукции имеет важное значение для достижения признания, успеха и так далее. Это *пожелания* фирмы, торгующей разнообразными напитками, в том числе безалкогольными. Если бы в рекламе содержалось утверждение, оно звучало бы в именительном падеже. Словарь-справочник «Лексические трудности русского языка» (Москва, 1994) говорит о том, что утверждать – официально признать окончательно установленным. <...> в своих «Комментариях» к Федеральному закону «О рекламе» также пишет: «Утверждение – это мысль или высказывание, которое не подвергает себя сомнению, это уверенность в существовании определенных обстоятельств». С точки зрения литературного русского языка три вышеназванные фразы – *пожелания* всем, кто читает рекламу.

Утвержденного рекламодателем макета рекламы и договора с рекламодателем нет.

Комиссия Амурского УФАС России согласилась с позицией ИП Т<...> и главного редактора газеты «БАМ» <...>, что в данной рекламе *содержатся не утверждения*, запрещенные в рекламе алкогольной продукции, продавца алкогольной продукции и средств его индивидуализации, а *пожелания*.

Так, в Толковом словаре русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений Ожегова С.И. и Шведовой Н.Ю. (Российская академия наук. Институт русского языка им. В.В. Виноградова. – 4-е изд., дополненное. – М.: ООО «ИТИ Технологии», 2003. – 944 стр.) указано:

утверждение – 1. см. утвердить. 2. Положение, мысль, которой доказывают, утверждают что-нибудь. (Правильные утверждения. Ошибочное утверждение);

утвердить - 1. кого-что. Окончательно установить, принять, официально оформить. (Утвердить план работ. Утвердить в должности). 2. что. Ставя, прочно укрепить. (Утвердить свои). 3. Кого (что) в чём. Окончательно убедить, уверить. (Утвердить в мысли. Утвердить в прежнем мнении);

пожелание - 1. Мнение о желательности осуществления чего-нибудь. (Пожелания собравшихся). 2. Приветствие кому-нибудь, выражающее желание, чтобы осуществилось что-нибудь хорошее (Новогодние пожелания. Пожелание доброй ночи. Примите мои наилучшие пожелания).

Следовательно, вышеназванная реклама «АРТ-МАРКЕТ...» *соответствует* требованиям пункта 1 части 1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Вместе с тем, Комиссией Амурского УФАС России при подготовке к рассмотрению и во время его рассмотрения установлено наличие признаков нарушения в данной рекламе требований статьи 12 Федерального закона «О рекламе», в силу которой: рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы должны храниться в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное.

Тогда как, у газеты «БАМ» *отсутствуют* указанные в статье 12 Федерального закона «О рекламе» рекламные материалы и договоры по вышеназванной рекламе «АРТ-МАРКЕТ...», опубликованной в 2010 г. в газете «БАМ».

Следовательно, в силу пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» данная реклама является *ненадлежащей*, поскольку не соответствует требованиям статьи 12 Федерального закона «О

рекламе».

Производство в отношении ООО «Арт-Маркет» подлежит прекращению в соответствии с подпунктом «а» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее - Правила рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе), поскольку Общество не является рекламодателем вышеназванной рекламы «АРТ-МАРКЕТ...».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьёй 12 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель. Согласно пункту 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателями, то есть лицами, осуществившими распространение указанной рекламы в газете «БАМ» являются: учредитель и издатель газеты – ИП Т<...> и главный редактор газеты <...>.

Согласно Устава редакции газеты «БАМ», принятого на собрании журналистского коллектива газеты <...>, утвержденного соучредителями газеты <...>: <...>

В копии выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 13.01.2011 № 15 на имя ИП Т<...> (ОГРНИП <...>, ИНН <...>), указаны следующие виды экономической деятельности, осуществляемые данным индивидуальным предпринимателем:

основной: код ОКВЭД - 22.12, наименование ОКВЭД – издание газет;

дополнительные: код ОКВЭД - 22.22, наименование ОКВЭД – полиграфическая деятельность, не включенная в другие группировки; код ОКВЭД – 52.47.2, наименование ОКВЭД – розничная торговля газетами и журналами.

01.01.2010 ИП Т<...> - Учредитель и Издатель газеты «БАМ», принял на работу в Редакцию газеты «БАМ» на должность главного редактора<...> (приказ (распоряжение) о приеме работника на работу ИП Т<...> от <...> № <...>; трудовой договор №<...> от <...>, заключенный ИП Т<...> (работодателем) с <...> (работником)).

В пункте 2 должностной инструкции главного редактора газеты «БАМ», утвержденной ИП Т<...> <...>, с которой <...> ознакомлен под роспись <...>, указаны должностные обязанности главного редактора, а именно, главный редактор:

подписывает газету «БАМ» в производство, в печать и на выпуск в свет (подпункт 2.1.);

<...> (подпункт 2.8.).

Комиссия Амурского УФАС России считает, что как ИП Т<...> (учредитель и издатель газеты), так и <...> (главный редактор газеты), являясь рекламодателями данной рекламы, имели возможность:

хранить в течение года со дня последнего распространения в газете «БАМ» указанной рекламы «АРТ-МАРКЕТ...» или со дня окончания сроков действия договоров на производство, размещение и распространение текста данной рекламы - рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также вышеназванные договоры, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное,

что исключило бы нарушение требований статьи 12 Федерального закона «О рекламе», однако не предприняли для этого необходимых мер.

На основании изложенного, установлены факты нарушения рекламодателями: ИП Т<...> и главным редактором газеты «БАМ» <...> требований статьи 12 Федерального закона «О рекламе».

Согласно частей 4 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» к лицам, виновным в нарушении требований законодательства о рекламе, необходимо применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссией Амурского УФАС России принята к сведению информация <...> (исх. <...> от <...>, вх. № <...> от <...>) о том, что с <...> он работает в аппарате главы Тындинского района – председателя Тындинского районного Совета народных депутатов.

ИП Т<...> (рекламораспространителю), в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (требований статьи 12 Федерального закона «О рекламе»), а именно:

а) о прекращении распространения и не распространении впредь в общественно-политическом издании газете «БАМ»: вышеназванной рекламы «АРТ-МАРКЕТ...», по которой отсутствуют рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы, не соответствующей требованиям статьи 12 Федерального закона «О рекламе»,

б) о хранении в соответствии с требованиями статьи 12 Федерального Закона «О рекламе» в течение года со дня последнего распространения в общественно-политическом издании газете «БАМ» текстов реклам или со дня окончания сроков действия договоров на их производство, размещение и распространение: рекламных материалов или их копий, в том числе всех вносимых в них изменений, а также вышеназванных договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное.

Резолютивная часть решения, принятого Комиссия Амурского УФАС России по результатам рассмотрения настоящего дела, оглашена Председателем Комиссии <...> немедленно по окончании рассмотрения дела – 03.03.2011.

(излагаются описательная и мотивировочная часть решения в соответствии с п.п. 40, 41, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе)

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, опубликованную в общественно-политическом издании газете «БАМ», в № <...> от <...> сентября 2010 г., на <...>-й полосе, следующего содержания: «АРТ-МАРКЕТ... Сибирского здоровья! Кавказского долголетия! Французской влюбленности! НАПИТКИ К ВАШЕМУ СТОЛУ ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ»,

(описание рекламы)

поскольку в ней нарушены требования статьи 12 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП Т<...> (рекламораспространителю)

(кому)

предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьёй 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "18" марта 2011 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения решения в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>