

«27» августа 2009 года

Великий Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: <....>,

рассмотрев дело № 31 от 01.07.2009 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Закрытым акционерным обществом «Телекомпания «Триада» ненадлежащей передачи ЗАО «Телекомпания «Триада» «ТВ-Потребитель» 03.04.2009 в период с 14 часов 00 минут по 15 часов 00 минут, в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Закрытого акционерного общества «Телекомпания «Триада» (далее – ЗАО «Телекомпания «Триада») - исполнительного директора <....>; заинтересованного лица – Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи и массовых коммуникаций по Новгородской области (далее – Управление Роскомнадзора по Новгородской области) – главного специалиста отдела планирования, регистрации, надзора в сфере массовых коммуникаций, информационных технологий и защиты прав субъектов персональных данных <....>,

УСТАНОВИЛА:

06 мая 2009 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) поступило обращение от Управления Роскомнадзора по Новгородской области (исх. № 5-508 от 05.05.2009, далее – Управление Россвязькомнадзора) о выявленных в ходе планового мероприятия по дистанционному контролю в период с 1 по 30 апреля 2009 года нарушениях в отношении ЗАО «Телекомпания «Триада», осуществляющего в Великом Новгороде на канале 23 ТВК вещание телепрограммы собственного производства «Триада» и телепрограммы «ТНТ» (лицензия на осуществление телевизионного вещания серия ТВ № 12037 от 13.06.2007). В приложении к указанному обращению были представлены: 4 DVD-диска записи эфира телепрограмм «Триада» и «ТНТ» за период 03.04.2009; 1 DVD-диск записи мониторинга эфира телепрограмм «Триада» и «ТНТ» за период с 06.04 по 29.04.2009, с указанием на них записей телепередач собственного производства ЗАО «Телекомпания «Триада».

В частности, выявлены признаки нарушения статьи 14 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Так, в соответствии со свидетельствами о регистрации телепрограммы «Триада» № П 2118 от 13.09.1996 и телепрограммы «ТНТ» № ФС 77-25292 от 18.08.2006 данные средства массовой информации не являются телепрограммами, специализирующимися на сообщениях и материалах рекламного характера.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о рекламе общая продолжительность распространяемой в телепрограмме рекламы (в том числе такой рекламы, как телемагазины), прерывания телепрограммы рекламой (в том числе спонсорской рекламой) и совмещения рекламы с телепрограммой способом "бегущей строки" или иным способом ее наложения на кадр телепрограммы не может превышать пятнадцать процентов времени вещания в течение часа. При этом следует иметь в виду, что исчисление часа эфирного времени радио- и телепрограммы на одной частоте вещания начинается с 00 минут 00 секунд текущего часа времени суток и заканчивается по истечении 59 минут 60 секунд и не зависит от места положения географической точки. Один час или неполный час эфирного времени радио- и телепрограммы на одной частоте вещания учитывается в минутах и секундах. Следовательно, прерывание телепрограммы рекламой не может превышать 9 минут времени вещания в течение часа (пятнадцать процентов).

В результате анализа записей эфира, произведённых 03.04.2009 и мониторинга эфира с 06.04. по 29.04.2009 установлено, что передачи собственного производства ЗАО «Телекомпания «Триада»: «Мелочи жизни», «ТВ-Потребитель», «Похудение без запретов», «Красота всерьёз», «Кушать подано» содержат признаки передач рекламного характера (в том числе типа телемагазин). В частности, в передаче «ТВ-Потребитель» рекламируются бытовые приборы и приспособления с указанием конкретной марки и производителя, сообщается номер телефона, по которому можно заказать предлагаемую продукцию с получением скидок и бонусов; в передаче «Мелочи жизни» также рассматриваются полезные качества бытовой техники на примере конкретной марки с указанием магазина приобретения товара; передачу «Похудение без запретов» составляет реклама услуг Центра снижения веса «Доктор Борменталь».

В соответствии с пунктом 1 части 3 Закона о рекламе реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Вышеуказанная передача производства ЗАО «Телекомпания «Триада» понятийно подпадает под определение рекламы (обладает объектом рекламирования – бытовая техника с указанием конкретных марок; формируют интерес к нему путём описания их положительных потребительских свойств; распространена среди неограниченного круга лиц и др.).

Анализ записи эфира телепрограммы «Триада» и телепрограммы «ТНТ» 03.04.2009 в период с 14 часов 00 минут по 15 часов 00 минут показал следующее. Продолжительность прерывания телепрограммы «Триада» телепередачей «ТВ-Потребитель», содержащей в себе признаки передачи рекламного характера (типа телемагазин), составила в период вещания указанного астрономического часа 15 минут 20 секунд (с погрешностью +/- 10 секунд). Следовательно, в действиях рекламодателя и рекламопроизводителя – ЗАО «Телекомпания «Триада» - содержатся признаки нарушения части 3 статьи 14 Закона о рекламе, выразившиеся в превышении указанного лимита прерывания вещания телепрограммы «Триада» рекламой типа телемагазин.

Таким образом, в периоде вещания телепрограмм «Триада» и «ТНТ» с 14 часов 00 минут по 15 часов 00 минут 03.04.2009 имеется нарушение части 3 статьи 14 Закона о рекламе, выразившиеся в превышении указанного лимита прерывания вещания телепрограммы «Триада» рекламой типа телемагазин. В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части в соответствии со статьей 38 Закона о рекламе несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе). Вместе с тем, в соответствии с частью 8 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, указанных в части 7 статьи 38 Закона о рекламе, несет рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине. Собранные по делу материалы и доказательства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, осуществившего распространение (доведение до конечного потребителя), т.е. её рекламодателя – ЗАО «Телекомпания «Триада».

На рассмотрении дела присутствовал представитель ЗАО «Телекомпания «Триада» по доверенности - <...>, о месте и времени рассмотрения дела № 31 от 01.07.2009 ЗАО «Телекомпания «Триада» надлежащим образом было уведомлено (исх. 2616/03 от 12.08.2009 Новгородского УФАС России). Им было заявлено ходатайство о прекращении рассмотрения дела № 31 от

01.07.2009 по признакам нарушения законодательства о рекламе на основании пункта 3 статьи 1 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) (далее – Закон о защите прав) и муниципального контроля».

Рассмотрев вышеуказанное ходатайство ЗАО «Телекомпания «Триада» (вх. № 4619 от 27.08.2009 Новгородского УФАС России) комиссия приняла решение отклонить его по следующему основанию. В соответствии с частью 4 статьи 1 Закона о защите прав особенности организации и проведения проверок при осуществлении контроля в сфере рекламы в части, касающейся вида, предмета, оснований проверок и сроков их проведения, могут устанавливаться другими федеральными законами. Как следует из части 1 статьи 33 Главы 5 «Государственный контроль в сфере рекламы и ответственность за нарушение законодательства о рекламе» Закона о рекламе антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе; возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Таким образом, порядок осуществления контроля в сфере рекламы антимонопольным органом, в данном случае, установлен настоящим федеральным законом.

Как следует из письменных объяснений ЗАО «Телекомпания «Триада» (вх. № 4618 от 27.09.2009 Новгородского УФАС России), прямые договоры за размещение и производство передачи ЗАО «Телекомпания «Триада» «ТВ-Потребитель» с заказчиками не заключались, оплата производилась на основании выставленных счетов на оплату. Также, как следует из объяснений представителя ЗАО «Телекомпания «Триада» <...>, данных на рассмотрении дела, передача «ТВ-Потребитель» состоит из 3 частей и по концепции представляет собой передачу информационно-развлекательного характера, и рекламой является только вставка с телефонным номером, позвонив по которому можно будет приобрести рассматриваемые в предыдущей части программы товары народного потребления. Таким образом пометка «реклама» или «на правах рекламы» должна быть только на вставке с телефонным номером, которая появляется в момент вставки с номером. Однако, имеющаяся в материалах дела видеозапись передачи «ТВ-Потребитель» плохого качества, в связи с чем указанную пометку невозможно разглядеть.

Доводы ЗАО «Телекомпания «Триада» являются несостоятельными по следующим основаниям.

В телемагазине товар приобретается по образцу без непосредственного контакта покупателя с продавцом. Покупатель видит товар на экране телевизора, получает краткую информацию о свойствах, назначении предлагаемого товара, а также узнает его цену из рекламного ролика. По предлагаемому в ролике или бегущей строке телефону потенциальный покупатель связывается с оператором колл-центра, предоставляющим ему более полную и точную информацию, и принимает решение о покупке предложенного телемагазином товара или, наоборот, отказывается от своего первоначального намерения. В случае принятия решения о покупке по телефону оформляется заказ выбранного товара. Данное описание понятия телемагазин чётко подходит под концепцию передачи «ТВ-Потребитель», распространённую путём прерывания телепрограммы «Триада» в период с 14 часов 00 минут по 15 часов 00 минут 03.04.2009 и разделение её на какие-либо составные части или вычленение отдельных фрагментов из общей продолжительности вещания не представляется возможным.

Таким образом, довод представителя ЗАО «Телекомпания «Триада» - <...> - о том, что рекламой в данном случае будет являться только вставка с телефонным номером является несостоятельным, так как разделение единой передачи на составные части и надделение их отдельным смыслом будет некорректным и несоответствующим действительности.

Исследовав материалы дела № 31 от 01.07.2009, заслушав объяснения представителя ЗАО «Телекомпания «Триада», Комиссия по рассмотрению дела приходит к следующим выводам.

В периоде вещания телепрограммы «Триада» с 14 часов 00 минут по 15 часов 00 минут 03.04.2009 имеется нарушение части 3 статьи 14 Закона о рекламе, выразившиеся в превышении указанного лимита прерывания вещания телепрограммы «Триада» рекламой типа телемагазин («ТВ-Потребитель»). Нарушение части 3 статьи 14 Закона о рекламе в данном случае является нарушением требований к распространению рекламы, которое осуществлялось её рекламораспространителем – ЗАО «Телекомпания «Триада».

Как следует из справки, представленной ЗАО «Телекомпания «Триада» (вх. № 4621 от 27.08.2009 Новгородского УФАС России), с мая 2009 года изготовление и распространение передачи «ТВ-Потребитель» прекращено и возобновление распространения не планируется.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42, пунктом 47 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 ненадлежащей рекламу – телепередачу (телемагазин) «ТВ-Потребитель», распространённую 03.04.2009 в период с 14 часов 00 минут по 15 часов 00 минут в эфире средства массовой информации телепрограммы «Триада» ЗАО «Телекомпания «Триада», поскольку в ней нарушены требования части 3 статьи 14 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы – телепередачи «ТВ-Потребитель», указанной в пункте 1 настоящего решения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 09 сентября 2009 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.