

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-45/15

о назначении административного наказания

«14» апреля 2015 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя - начальник отдела рекламы Лопаткина Т.В., рассмотрев протокол № 06-45/15 от 9 апреля 2015 г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденном в отношении общества с ограниченной ответственностью РА «Центр рекламного управления» (далее – ООО РА «ЦРУ»; ИНН 5406640307; юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Ядринцевская, 18), по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии «...»,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. №8644 от 12.08.2014 г.) по факту распространения 11 августа 2014 г. в эфире радиостанции «Авторadio-Новосибирск» ролика с рекламой красок «Ливна» с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе.

Как следует из заявления, 11 августа 2014 г. в эфире радиостанции «Авторadio» в промежуток времени с 18:05 до 18:30 распространялся ролик красок «Ливна» с информацией о розыгрыше автомобиля. Заявитель утверждает, что в данном ролике не были указаны сроки, подробности и место, где можно узнать о проводимой акции.

ООО Предприятие «АВТОРАДИО» в адрес Новосибирского УФАС России была представлена аудиозапись эфира СМИ радиоканала «Авторadio-Новосибирск» за 11.08.2014 г. на электронном носителе.

В ходе прослушивания данной записи специалистами Новосибирского УФАС России было установлено, что в указанный заявителем промежуток времени в эфире СМИ радиоканала «Авторadio-Новосибирск» распространялась реклама красок «Ливна», в т.ч. следующего содержания:

«..с 15 июля по 8 августа купи краски «Ливна» и получи возможность выиграть автомобиль. Новенькая Mazda3 ждет своего везунчика. «Ливна» - везучие краски. Подробности акции по телефону «...».

Вышеуказанная информация является по своему содержанию и форме рекламной, поскольку отвечает всем требованиям, установленным п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе»: реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования (краскам «Ливна»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с ч.2 ст. 9 Федерального закона «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должен быть указан источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В рассматриваемой рекламе отсутствует указание на источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения. Формулировка "Подробности акции по телефону «...» такую информацию до потребителя рекламы не доводит.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе содержится нарушение п.2 ст.9 Федерального закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований ст. 9 Федерального закона «О рекламе» в соответствии с ч.6,7 ст.38 Закона несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с п.5 ст.3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе» является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно сведениям, представленным филиалом ООО Предприятие «АВТОРАДИО» в г. Новосибирске (вх.№10011 от 15.09.2014 г.) размещение рекламных материалов красок «Ливна» в эфире СМИ радиоканала «Авторadio-Новосибирск» производило юридическое лицо ООО РА «ЦРУ» на основании Договора №НС-К-31/08-10/231 от 31.08.2010 г.

В соответствии с предметом указанного договора ООО РА «ЦРУ» (Рекламодатель) поручает и своевременно оплачивает, а ООО «Вещательная корпорация «Проф-Медиа» (Исполнитель) принимает на себя работы по изготовлению и размещению рекламных материалов, содержащих информацию о клиентах Рекламодателя в эфире радио на частоте 97,7 FM и/или на частоте 99,1 FM и/или на частоте 99,5 FM и/или на частоте 107,7 FM, транслируемых на территории г. Новосибирска, в соответствии с условиями договора.

ООО Предприятие «АВТОРАДИО» поясняет, что услуги по размещению рекламных материалов в эфире СМИ радиоканала «Авторadio-Новосибирск», транслируемом ООО Предприятие «АВТОРАДИО» на частоте 98,7 FM в г. Новосибирске, производятся Обществом с ограниченной ответственностью «Вещательная корпорация «Проф-Медиа» (филиал ООО «ВКПМ» в г. Новосибирске) на основании заключенного с правообладателем Договора № «...» от 01.04.2012 г.

В соответствии с п.1.1. указанного договора ООО Предприятие «АВТОРАДИО» (Исполнитель) принимает на себя обязательства оказывать ООО «Вещательная

корпорация «Проф-Медиа» (Заказчик) услуги по размещению рекламных материалов в составе радиоканалов, выходящих в эфир в порядке, предусмотренном данным договором, а Заказчик обязуется принимать и оплачивать услуги Исполнителя в соответствии с условиями договора. Согласно приложению №5 к Договору № «...» от 01.04.2012 г. Исполнитель оказывает Заказчику услуги по размещению рекламных материалов в составе радиоканала «Авторадио-Новосибирск».

В подтверждение размещения в эфире радиоканала «Авторадио-Новосибирск» 11.08.2014 г. рекламы красок «Ливна» ООО Предприятие «АВТОРАДИО» были представлены следующие документы:

- приложение к договору на размещение рекламных материалов ООО РА «ЦРУ» в эфире радиостанции «Авторадио-Новосибирск» 98,7 FM в августе 2014 г.;
- платежное поручение №278 от 11.09.2014 г.;
- акт №НС-31/08-0445 от 31.08.2014 г. об оказании услуг по размещению рекламы красок «Ливна» в эфире радиостанции «Авторадио-Новосибирск» на частоте 98,7;
- рекламный плей-лист радиостанции «Авторадио-Новосибирск» 11.08.2014 г., содержащий рекламный ролик «Ливна» (старт в 18:15; заказчик – ООО РА «ЦРУ»).

В свою очередь ООО РА «ЦРУ» осуществило размещение рассматриваемого рекламного ролика красок «Ливна» на основании Договора на оказание услуг по размещению рекламных материалов №011 от 01.07.2014 г., заключенного с ООО «Стройкомплекс» (Заказчик).

По условиям указанного договора ООО РА «ЦРУ» обязуется осуществлять размещение рекламных материалов в Средствах размещения (т.е. в эфире телевизионных каналов, радиостанций, в печатных изданиях, на рекламных конструкциях, на сувенирной продукции, а также на печатной продукции – п.1.1. Договора) при условии, что содержание рекламного материала не будет противоречить требованиям действующего законодательства о рекламе, об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, а также законодательству об авторских и смежных правах (п.2.1. Договора).

В соответствии с п.3.3. Договора на оказание услуг по размещению рекламных материалов №011 от 01.07.2014 г. ООО РА «ЦРУ» вправе отказать Заказчику в размещении рекламного материала в случае, если в предоставленном рекламном материале содержится информация, противоречащая действующему законодательству. В подтверждение исполнения договора с ООО «Стройкомплекс» ООО РА «ЦРУ» представлен Акт №123 от 31.07.2014 г. об оказании услуг по размещению рекламного ролика «Ливна» в эфире радиостанции «Авторадио» с 8 по 31 августа.

ООО «Стройкомплекс» подтверждает размещение рассматриваемой рекламы в эфире радиостанции «Авторадио-Новосибирск» 11.08.2014 г. во исполнение вышеуказанного договора с ООО РА «ЦРУ». При этом на рассмотрении дела представить ООО «Стройкомплекс» пояснил, что сам рекламный материал (рекламный ролик) был изготовлен и направлен ООО РА «ЦРУ» в адрес ООО

«Стройкомплекс» также в рамках Договора на оказание услуг по размещению рекламных материалов №011 от 01.07.2014 г. На заседании Комиссии представителем ООО «Стройкомплекс» к материалам дела была приобщена распечатка электронного письма директора ООО РА «ЦРУ» в адрес представителя ООО «Стройкомплекс», содержащего файл с рекламным роликом «Ливна».

На основании документов, содержащихся в материалах дела, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Стройкомплекс», т.к. именно указанным юридическим лицом был определен объект рекламирования.

Поскольку рассматриваемый рекламный ролик распространялся в эфире радиоканала «Авторадио-Новосибирск», а размещение рекламных материалов рекламодателя производилось ООО РА «ЦРУ», ООО Предприятие «АВТОРАДИО» и ООО РА «ЦРУ» выступают рекламораспространителями рассматриваемой рекламы.

В отзыве на Определение о возбуждении дела (вх.№12701 от 24.11.2014 г.) ООО Предприятие «АВТОРАДИО» изложена позиция Общества по предъявленному нарушению, в которой ООО Предприятие «АВТОРАДИО» ссылается на п.27 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 г. №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», согласно которому судам надлежит учитывать, что нормы ст.9 Федерального закона «О рекламе» обязывают рекламодателя сообщать не саму информацию об организаторе стимулирующего мероприятия, а источник этой информации (например, адрес интернет-сайта, номер телефона, по которому можно получить информацию и т.д.). Указанный вывод подтверждается складывающейся судебной практикой (Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 10.06.2013 г. по делу №А21-9876/2012; Постановление девятого арбитражного апелляционного суда от 29.01.2014 г. №09АП-43812/2013 г. по делу №А40-124051/13).

Согласно отзыву ООО «Стройкомплекс» (вх.№352 от 20.01.2015 г.) Общество придерживается позицию ООО Предприятие «АВТОРАДИО».

Комиссия Новосибирского УФАС России, оценив позицию ответчиков и изучив практику применения нормы ст.9 Федерального закона «О рекламе», приходит к выводу о наличии нарушения в действиях по размещению рассматриваемой рекламы. В своем решении Комиссия руководствуется судебной практикой, из которой следует, что реклама стимулирующего мероприятия должна сообщать об источнике каждого из данных условий и правил путем прямого указания на информацию, сообщаемую данным источником (Постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 04.08.2014 г. по делу №А40-164508/13-153-1543; Постановление Федерального арбитражного суда Центрального округа от 12.11.2008 г. по делу №А36-1500/2008). Следовательно, формулировка «Подробности акции по телефону «...» такую информацию до потребителя не доводит.

Таким образом, в действиях ООО «Стройкомплекс», ООО Предприятие «АВТОРАДИО» и ООО РА «ЦРУ» содержится нарушение п.2 ст.9 Федерального закона «О рекламе».

Решением по делу № 241/14 от 06.02.2015 года признана ненадлежащей реклама,

распространявшаяся 11 августа 2014 г. в эфире радиостанции «Автордио-Новосибирск» следующего содержания:

«..с 15 июля по 8 августа купи краски «Ливна» и получи возможность выиграть автомобиль. Новенькая Mazda3 ждет своего везунчика. «Ливна» - везучие краски. Подробности акции по телефону «...»,

а ООО РА «ЦРУ» (ИНН 5406640307; юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Ядринцевская, 18), нарушившим требования п.2 ст.9 Федерального закона «О рекламе»: в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должен быть указан источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия.

В силу ч.4 ст.38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Место совершения нарушения: г. Новосибирск,

Дата совершения нарушения: август 2014 г.

Согласно пояснениям к протоколу об административных правонарушениях, представитель не согласен с виной ООО «ЦРУ», т.к. ООО РА «ЦРУ» оказывает только посреднические услуги между рекламодателем и рекламодателем по медиапланированию за агентское вознаграждение.

В то же время, как указано выше, содержание договоров указывает на то, что ООО РА ЦРУ является рекламодателем, а также имеет возможность предотвращать распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с ч.2 ст.2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламоделателем, рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Каких-либо исключительных обстоятельств, позволяющих отнести правонарушение к малозначительным, не установлено.

Учитывая характер правонарушения, имущественное и финансовое положение,

наличие смягчающих обстоятельств (правонарушение совершено впервые), отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью РА «Центр рекламного управления» (ИНН 5406640307; ОГРН 1105476046170 от 16.08.2010 г.; юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Ядринцевская, 18) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к обществу с ограниченной ответственностью РА «Центр рекламного управления» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно ч.1 ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40101810900000010001 в Сибирское ГУ Банка России, БИК 045004001, получатель: УФК РФ по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, код БК 161 1 16 26000 01 6000 140, ОКАТО 50401000000 назначение платежа: административный штраф за нарушение законодательства о рекламе.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст.29.11 Кодекса РФ об административных правонарушениях Постановление объявлено немедленно по окончании рассмотрения дела.

Примечание: В соответствии со статьей 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.