

резольютивная часть оглашена 17 мая 2011 года
изготовлено в полном объеме 27 мая 2011 года
г. Ижевск

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № СЮ 04-03/2011-43Р, возбуждённое в отношении ООО «НР» и ИП <...> по факту распространения рекламы магазина «Брючки, брюки, брючищи» в телепрограмме «ТНТ-Новый Регион», транслируемой на территории г. Ижевска в январе 2011г., с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в присутствии:

представителя ООО «НР» - <...>, действующей на основании доверенности № 14 от 25.04.2011г.,

ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

С 01 февраля 2011г. по 01 марта 2011г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) в отношении ООО «НР» проведена плановая выездная проверка на предмет соблюдения указанным лицом законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы в телепрограмме «ТНТ-Новый Регион», транслируемой на территории города Ижевска, за период июль 2010 года - январь 2011 года.

В ходе данного мероприятия установлено, что в телепрограмме «ТНТ-Новый Регион», транслируемой на территории г. Ижевска в январе 2011г., распространялась реклама магазина «Брючки, брюки, брючищи», имеющая следующий видеоряд: на синем фоне изображение текста «Карман запас не тянет Брючки, брюки, брючищи в новогодние праздники вторая пара брюк в подарок!!! Брючки, брюки, брючищи г. Ижевск всех поздравляем с Новым годом! Центральный дом Быта, 2-й этаж ТЦ «Леон», 3-й этаж ул. Молодежная, 56 ТЦ «Флагман» на 9 января, 215 Городок Строитель, 48 Магазин «Весна» на Пушкинской, 255», дополненный голосовым сопровождением: «Запас карман не тянет поэтому в новогодние праздники вторая пара брюк в подарок Брючки брюки брючищи с новым годом вас».

Указанная реклама была размещена на основании договора № 0841087-10 на оказание рекламно-информационных услуг от 28.12.2010г., заключенного между ООО «НР» (Исполнитель) и ИП <...> (Заказчик).

В соответствии с представленным видеоматериалом, рассматриваемая реклама выходила в следующее время: 03.01.2011г. в 06:27:34 часов, 06:55:07 часов, 07:24:36 часов, 11:52:01 часов, 12:15:05 часов, 13:14:50 часов, 14:15:10 часов, 17:10:21 часов, 17:57:53 часов, 19:24:27 часов, 19:38:12 часов, 19:54:41 часов; 09.01.2011г. в 09:14:08 часов, 09:43:36 часов; 13.01.2011г. в 12:11:36 часов, 11.01.2011г. в 06:20:59 часов, в 06:45:50 часов, в 07:23:43 часов, в 08:20:25 часов, в 09:15:54 часов, в 10:22:16 часов, в

11:22:54 часов, в 11:46:56 часов, в 12:13:04 часов, в 17:21:18 часов, в 20:24:11 часов, в 20:51:16 часов; 14.01.2011г. в 08:43:45 часов, в 09:20:15 часов, в 10:54:27 часов, в 11:23:41 часов, в 12:11:20 часов, в 14:09:23 часов, в 15:49:39 часов, в 16:33:17 часов, в 17:22:29 часов, в 19:44:00 часов, в 20:09:51 часов.

04 апреля 2011 года Удмуртским УФАС России возбуждено дело № СЮ 04-03/2011-43Р в отношении ООО «НР» и ИП <...> по факту распространения рекламы магазина «Брючки, брюки, брючищи» в телепрограмме «ТНТ-Новый Регион», транслируемой на территории г. Ижевска в январе 2011г., с признаками нарушения ч. 7 ст. 5, ст. 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № СЮ 04-03/2011-43Р было назначено на 28 апреля 2011 года в 11 часов 30 минут.

Во исполнение пункта 5 определения о возбуждении дела ООО «НР» представило копию должностной инструкции от 03.03.2008г, копию приказа № 126-к от 01.09.2010г., а также письменные пояснения, согласно которым в январе 2011г. в эфире телеканала «ТНТ-Новый Регион» на основании договора № 0841087-10 от 28.12.2010г., заключенного между ООО «НР» (Исполнитель) и ИП <...> (Заказчик), была размещена реклама магазина «Брючки, брюки, брючищи» с нарушением ст. 9 ФЗ «О рекламе». Согласно п. 2.8. должностной инструкции, заместитель директора по производству ООО «НР» осуществляет организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции в области контроля за соблюдением требований рекламного законодательства, выдачу рекламного материала в эфир. Согласно приказу № 126-К от 01.09.2010г., заместитель директора по производству Востриков А.А. назначен ответственным лицом за соблюдение требований рекламного законодательства и выдачу рекламных материалов в эфир. Заместитель директора по производству должен был перед тем как выпустить рекламные материалы в эфир телеканала «ТНТ-Новый Регион», осуществить первичный контроль рекламы, затем передать на проверку и утверждение юриконсульту, а после проведенных вышеуказанных действий и необходимых согласований передать программному редактору для включения в эфирную путевку. Данные действия со стороны заместителя директора по производству произведены не были. Следствием неисполнения своих должностных обязанностей Востриковым А.А. явилось распространение в эфире телеканала «ТНТ-Новый Регион» не соответствующего законодательству о рекламе рекламного ролика магазина «Брючки, брюки, брючищи». О допущенных нарушениях директор ООО «НР» не знал и был поставлен в известность только при получении выданного Удмуртским УФАС России акта проверки.

ИП <...> представил следующие документы: копию свидетельства о внесении записи в ЕГРИП серии 18 № 002318264; копию договора № 0841087-10 на рекламно-информационное обслуживание от 28.12.2011г.; копию акта сдачи-приемки выполненных работ от 17.01.2011г.; копию заказа на размещение рекламы № 000000000905 от 28.12.2010г.; копию платежного поручения № 413 от 30.12.2010г.; копию счета № 1317 от 28.12.2010г.; копию приказа о проведении акции от 02.01.2011г.

26 апреля 2011г. в Удмуртское УФАС России от ИП <...> поступило ходатайство, о переносе даты рассмотрения дела № СЮ04-03/2011-43Р, в виду его отсутствия с 22 апреля по 07 мая 2011г.

В связи с удовлетворением ходатайства ИП <...>, о переносе рассмотрения дела, рассмотрение дела СЮ04-03/2011-43Р было отложено на 17 мая 2011г. в 09 часов 30 минут.

На заседании Комиссии, состоявшемся 17 мая 2011г., ИП <...> пояснил, что в период с 03 по 16 января 2011г. в магазинах «Брючки, брюки, брючищи», проходила акция под названием: «Вторые брюки в подарок». Согласно приказу от 02.01.2011г., вторые брюки в подарок предоставлялись всем покупателям, купившим пару брюк в магазине «Брючки, брюки, брючищи». Однако оплатить необходимо было ту пару брюк, стоимость которой выше.

Представитель ООО «НР», на заседании Комиссии, поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях, представленных в материалы дела.

Исследовав материалы дела, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В телепрограмме «ТНТ-Новый Регион», транслируемой на территории г. Ижевска в январе 2011г., распространялась реклама магазина «Брючки, брюки, брючищи», имеющая следующий видеоряд: на синем фоне изображение текста «Карман запас не тянет Брючки, брюки, брючищи в новогодние праздники вторая пара брюк в подарок!!! Брючки, брюки, брючищи г. Ижевск всех поздравляем с Новым годом! Центральный дом Быта, 2-й этаж ТЦ «Леон», 3-й этаж ул. Молодежная, 56 ТЦ «Флагман» на 9 января, 215 Городок Строитель, 48 Магазин «Весна» на Пушкинской, 255», дополненный голосовым сопровождением: «Запас карман не тянет поэтому в новогодние праздники вторая пара брюк в подарок Брючки брюки брючищи с новым годом вас».

В соответствии с представленным видеоматериалом рассматриваемая реклама выходила в следующее время: 03.01.2011г. в 06:27:34 часов, 06:55:07 часов, 07:24:36 часов, 11:52:01 часов, 12:15:05 часов, 13:14:50 часов, 14:15:10 часов, 17:10:21 часов, 17:57:53 часов, 19:24:27 часов, 19:38:12 часов, 19:54:41 часов; 09.01.2011г. в 09:14:08 часов, 09:43:36 часов; 13.01.2011г. в 12:11:36 часов, 11.01.2011г. в 06:20:59 часов, в 06:45:50 часов, в 07:23:43 часов, в 08:20:25 часов, в 09:15:54 часов, в 10:22:16 часов, в 11:22:54 часов, в 11:46:56 часов, в 12:13:04 часов, в 17:21:18 часов, в 20:24:11 часов, в 20:51:16 часов; 14.01.2011г. в 08:43:45 часов, в 09:20:15 часов, в 10:54:27 часов, в 11:23:41 часов, в 12:11:20 часов, в 14:09:23 часов, в 15:49:39 часов, в 16:33:17 часов, в 17:22:29 часов, в 19:44:00 часов, в 20:09:51 часов.

Согласно п. 1) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение, распространяемое в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска в январе 2011г., адресовано неопределенному кругу лиц – потенциальным зрителям телеканала, направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования – магазину «Брючки, брюки, брючищи», а также к новогодней акции о предоставлении вторых брюк в подарок, формирует и поддерживает интерес к данным объектам, следовательно, является рекламой магазина «Брючки, брюки, брючищи», а также новогодней акции, проводимой указанным магазином по предоставлению вторых брюк в подарок.

Данная реклама распространялась в телепрограмме «ТНТ-Новый Регион», транслируемой на территории г. Ижевска, на основании договора № 0841087-10 на рекламно-информационное обслуживание от 28.12.2010г., заключенного между ООО «НР» (Исполнитель) и ИП <...> (Заказчик). Согласно данного договора, Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства по оказанию услуг рекламно-информационного обслуживания Заказчика на телеканале «ТНТ-Новый Регион».

На основании указанного договора, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>, как лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы «Запас карман не тянет поэтому в новогодние праздники вторая пара брюк в подарок Брючки брюки брючищи с новым годом вас» для последующего распространения в телепрограмме «ТНТ-Новый Регион», транслируемой на территории г. Ижевска.

Рекламораспространителем данной рекламы является ООО «НР», как лицо непосредственно осуществившее распространение рассматриваемой рекламы в телепрограмме «ТНТ-Новый Регион», транслируемой на территории г. Ижевска.

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Рассматриваемое рекламное сообщение содержит следующий видеоряд: на синем фоне изображение текста «Карман запас не тянет Брючки, брюки, брючищи в новогодние праздники вторая пара брюк в подарок!!! Брючки, брюки, брючищи г. Ижевск всех поздравляем с Новым годом! Центральный дом Быта, 2-й этаж ТЦ «Леон», 3-й этаж ул. Молодежная, 56 ТЦ «Флагман» на 9 января, 215 Городок Строитель, 48 Магазин «Весна» на Пушкинской, 255», дополненный голосовым сопровождением: «Запас карман не тянет поэтому в новогодние праздники вторая пара брюк в подарок Брючки брюки брючищи с новым годом вас».

Согласно приказа ИП <...> от 02.01.2011г., в период с 3-16 января 2011г. в магазинах «Брючки, брюки, брючищи» проводилась рекламная акция «Вторые брюки в подарок», во время которой при покупке одной пары брюк, вторые покупателю предоставляют в подарок. При этом оплачивается пара брюк, имеющая большую стоимость.

Информация о том, что при приобретении в магазине «Брючки, брюки, брючищи» одной пары брюк, вторые покупателю предоставляют в подарок, и оплачивается та пара брюк, которая имеет большую стоимость, а также информация о периоде проведения данной акции (с 3 по 16 января 2011г.), является существенной, и ее отсутствие искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рассматриваемой рекламы, поскольку при обращении в магазин «Брючки, брюки, брючищи» после 16.01.2011г. покупатель не получит вторые брюки в подарок, а также при просмотре рекламы, потребителю не доводится информация о том, что при покупке брюк в магазине «Брючки, брюки, брючищи», им будет оплачена пара брюк большей стоимости.

Таким образом, отсутствие в рекламе магазина «Брючки, брюки, брючищи» сведений о том, что оплачивается та пара брюк, которая имеет большую стоимость, а также информации о периоде проведения акции (с 3 по 16 января 2011г.), является нарушением части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 ФЗ «О рекламе». Таким образом, ИП <...>, определив объект рекламирования и содержание рекламы магазина «Брючки, брюки, брючищи» с отсутствием части существенной информации о периоде проведения акции по предоставлению вторых брюк в подарок, а также условия, что оплачивается та пара брюк, которая имеет большую стоимость, для последующего размещения в телепрограмме «ТНТ-Новый Регион», транслируемой на территории г. Ижевска, нарушил требования ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 9 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны:

- 1) сроки проведения такого мероприятия;
- 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Стимулирующими мероприятиями, в смысле настоящей статьи, являются лотереи, конкурсы и игры. В соответствии с Федеральным законом "О лотереях" от 17 октября 2003 года № 138-ФЗ, лотерея - это игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (организатор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи. Стимулирующая лотерея представляет собой лотерею, право на участие в которой не связано с внесением платы и призовой фонд которой формируется за счет средств организатора лотереи (на остальные виды лотереи настоящая статья не распространяется). Конкурс представляет собой состязание для получения награды, назначенной премии, денежной выгоды или суммы. В соответствии с положениями главы 57 ГК РФ награда обещается за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса будет признан его победителем. Игра - это любой способ определения победителя из лиц, принимающих участие в мероприятии, по установленным правилам.

Объединяет эти предприятия признак стимулирования. Это означает, что в правилах и условиях проведения таких кампаний присутствует причина, побуждающая человека принять участие. Как правило, это возможность получить какое-нибудь материальное благо, поощрение.

Таким образом, в статье 9 Федерального закона «О рекламе» в качестве отдельного объекта, к рекламе которого установлены специальные требования, выделяют стимулирующее мероприятие – стимулирующую лотерею, конкурс, игру, иное подобное мероприятие, условием участия в которой является приобретение определённого товара.

Согласно приказа ИП <...> от 02.01.2011г., в период с 3 по 16 января 2011г. в магазинах «Брючки, брюки, брючищи» проводилась рекламная акция «Вторые брюки в подарок», во время которой при покупке одной пары брюк, вторые покупателю предоставляют в подарок. При этом оплачивается пара брюк большей стоимостью.

В связи с тем, что в магазинах «Брючки, брюки, брючищи» подарки

предоставляются всем покупателям, совершившим покупку в данных магазинах, то указанное мероприятие не подпадает под понятие стимулирующее, в связи с чем, требования ст. 9 ФЗ «О рекламе» не нарушаются.

В соответствии с абзацем а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пп.3.53.1. п.3.53. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 28.12.2007г. № 453, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Следовательно, в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела № СЮ04-03/2011-43Р в действиях ИП <...> и ООО «НР» нарушения ст. 9 ФЗ «О рекламе», то производство по делу по ст. 9 ФЗ «О рекламе», подлежит прекращению.

Принимая во внимание то обстоятельство, что до рассмотрения дела доказательства устранения нарушения законодательства РФ о рекламе со стороны ИП <...> представлены не были, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, в соответствии с пп. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508.

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пп. 36-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п. 3.53, п. 3.55, пп. 3.55.1-3.55.6, п.3.56, пп.3.56.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 28.12.2007г. № 453, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу магазина «Брючки, брюки, брючищи», распространяемую в телепрограммах «ТНТ-Новый Регион», транслируемых на территории г. Ижевска в январе 2011г., имеющей следующий видеоряд: : на синем фоне изображение текста «Карман запас не тянет Брючки, брюки, брючищи в новогодние праздники вторая пара брюк в подарок!!! Брючки, брюки, брючищи г. Ижевск всех поздравляем с Новым годом! Центральный дом Быта, 2-й этаж ТЦ «Леон», 3-й этаж ул. Молодежная, 56 ТЦ «Флагман» на 9 января, 215 Городок Строитель, 48 Магазин «Весна» на Пушкинской, 255», дополненный голосовым сопровождением: «Запас карман не тянет поэтому в новогодние праздники вторая пара брюк в подарок Брючки брюки брючищи с новым годом вас», ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <...> рекламодателем, нарушившим ч. 7 ст. 5 Федерального закона

от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Производство по делу в отношении ООО «НР» прекратить, в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличие фактов нарушения статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

5. Производство по делу в отношении ИП <...> прекратить, в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличие фактов нарушения статьи 9 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Решение и предписание могут быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии