

резольтивная часть оглашена 04 августа 2011г.  
г. Ижевск  
изготовлено в полном объеме 16 августа 2011г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных 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, кворум соблюден,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2010-247Р, возбужденное в отношении ООО «Телесемь в Ижевске» и ИП <...> по факту распространения в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года в разделе «Обо всем» рекламы предоставления займов с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии:

от лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

генеральный директор ООО «Телесемь в Ижевске» <...>, действующая на основании Протокола заседания Совета директоров ООО «Телесемь в Ижевске» № ВД-11-03-2011 от 11.03.2011г.,

ИП <...>,

в отсуствии:

заявителя – <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605140100267 от 02.07.2011г.),

УСТАНОВИЛА:

10.12.2010г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступило заявление гражданки <...> б/н от 10.12.2010г. (вх.№ 13387) о распространении в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года в разделе «Обо всем» рекламы следующего содержания: «Быстро деньги. Любые суммы под залог и без залога. Индивидуальный подход. Работаем без выходных. Тел. 56-37-33», имеющей, по мнению заявителя, признаки нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

На запрос Удмуртского УФАС России исх.№ СЮ01-17-04/9346 от 15.12.2010г. ООО «Телесемь в Ижевске» 29.12.2010г. представило в Удмуртское УФАС России письмо с приложением следующих документов: копии Договора № КО-0022 на оказание услуг по размещению рекламы от 25.08.2010г., заключенного с ИП <...>, на основании которого размещалась указанная реклама; копии свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя серия <...> согласованного макета рассматриваемой рекламы; копий Актов выполненных работ и копий приходно-кассовых ордеров; копий актов выполненных работ за размещение данной рекламы в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12

декабря 2010 года.

Согласно пояснениям ООО «Телесемь в Ижевске», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>, макет изготавливало ООО «Телесемь в Ижевске». Умысла пренебречь законом в действиях ООО «Телесемь в Ижевске» не было, допущена ошибка, приняты все меры по исправлению.

По результатам рассмотрения заявления определением от 10.02.2011г. Удмуртским УФАС России было возбуждено дело № СЮ04-03/2010-247Р в отношении ООО «Телесемь в Ижевске» и ИП <...> по факту распространения вышеуказанной рекламы с признаками нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к делу в качестве заявителя гражданки <...>.

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-247Р было назначено на 09 марта 2011 года. У лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

01.03.2011г. ООО «Телесемь в Ижевске» представило в адрес Удмуртского УФАС России письменные пояснения по обстоятельствам дела, согласно которым размещение рекламы с № 37 по № 50 журнала «Антенна» заказывал ИП <...>. При производстве модуля не было указания на юридическое лицо, заказавшего рекламный модуль. Умысла пренебречь законом в действиях Общества не было; допущена ошибка; приняты все меры по исправлению.

В рамках п.п. 5.1.-5.6. определения № СЮ04-03/2010-247Р о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 10.02.2011г., лицу, в отношении которого возбуждено производство по делу – ИП <...>, надлежало представить в Удмуртское УФАС России документы и информацию, необходимые для рассмотрения дела по существу.

В связи с непредставлением ИП <...> запрошенных документов, в отношении предпринимателя было возбуждено производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Определением от 09.03.2011г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2010-247Р было приостановлено.

11.04.2011г. в Удмуртское УФАС России поступило письмо ИП <...> вх.№ 4151 с приложением следующих документов: копии Договора займа № 279 от 03.11.2010г. с приложением копии расписки <...> в получении займа от 03.11.2010г.; копии Договора займа № 327 от 23.11.2010г. с приложением копии расписки <...> в получении займа от 23.11.2010г.; копии Договора займа № 216 от 18.10.2010г. с приложением копии расписки <...> в получении займа от 18.10.2010г.; копии Договора займа № 37 от 08.09.2010г. с приложением копии расписки <...> в получении займа от 08.09.2010г.; копии выписки из ЕГРИП по состоянию на 11.04.2011г.; фотографий рекламы.

11.04.2011г. должностным лицом Удмуртского УФАС России было рассмотрено дело № СЮ04-04/2011-40АР, возбужденное в отношении ИП <...> по части 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. По результатам рассмотрения дела было вынесено постановление о прекращении производства по данному делу и объявления предпринимателю устного замечания, поскольку совершенное правонарушение было признано малозначительным, в связи с представлением в Удмуртское УФАС России необходимых документов и информации.

Кроме того, Удмуртским УФАС России приказом № 175 от 16.03.2011г. было возбуждено дело № СЮ04-02/2011-4 по признакам нарушения пункта 4) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ИП <...> по заявлению ООО «Магазин Малого Кредитования» об осуществлении ИП <...> недобросовестной конкуренции в виде незаконного использования в рекламе фразы, сходной до степени смешения с товарным знаком «БЫСТРОДЕНЬГИ», правообладателем которого является ООО «Магазин Малого Кредитования» на основании свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 402056.

Решением Комиссии от 21.04.2011г. действия ИП <...> по использованию в рекламе фразы, сходной до степени смешения с товарным знаком «БЫСТРОДЕНЬГИ», правообладателем которого на основании свидетельства на товарный знак № 402056 является ООО «Магазин Малого Кредитования», противоречащие части 3 статьи 1484 ГК РФ, обычаям делового оборота, требованиям разумности, справедливости, добросовестности, направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, способные причинить убытки и вред деловой репутации ООО «Магазин Малого Кредитования», были признаны недобросовестной конкуренцией.

ИП <...> был признан нарушившим пункт 4) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», материалы дела № СЮ04-02/2011-4 переданы уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренному частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ИП <...> также было выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, которое исполнено в установленные сроки.

Учитывая устранение обстоятельств, препятствующих рассмотрению дела № СЮ04-03/2010-247Р по существу, определением от 29.06.2011г. производство по указанному делу было возобновлено. Данным определением также было возбуждено производство в отношении ИП <...> по признакам нарушения пункта 4) части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела было назначено на 04 августа 2011 года в 16 часов 30 минут.

18.07.2011г. ООО «Телесемь в Ижевске» представило письменные пояснения по обстоятельствам дела, из которых следует, что ИП <...> размещал рекламные материалы на основании договора № КО-0022 от 25 августа 2010 года. Использование в рекламе фразы, сходной до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим иному лицу, не может Обществом отслеживаться и пресекаться. Общество признает наличие нарушения ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы финансовых услуг (в макете не указаны данные заказчика) в указанный период. В настоящее время всё устранено.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России, состоявшемся 04.08.2011г., генеральный директор ООО «Телесемь в Ижевске» <...> и ИП <...> поддержали ранее представляемые письменные пояснения в полном объеме.

Выслушав пояснения генерального директора ООО «Телесемь в Ижевске» <...> и ИП <...>, изучив материалы дела № СЮ04-03/2010-247Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года в разделе «Обо всем» размещалась реклама следующего содержания: «Быстро деньги. Любые суммы под залог и без залога. Индивидуальный подход. Работаем без выходных. Тел. 56-37-33».

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, 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 адресовано неопределённому кругу лиц – потенциальным читателям журнала «Антенна – Телесемь. Ижевск», направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам по выдаче займов), формирование и поддержание интереса к нему, его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой займов.

Рассматриваемая реклама была размещена в журналах «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года, на основании договора № КО-0022 от 25.08.2010г. на оказание услуг по размещению рекламы, заключенного между ООО «Телесемь в Ижевске» и ИП <...>. Согласно указанному договору Заказчик (ИП <...>) поручает, а Исполнитель (ООО «Телесемь в Ижевске») принимает на себя обязательства по размещению рекламных материалов в издании – журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск». Размещение рекламы осуществляется Исполнителем на основе оригинал-макетов рекламы, предоставленных Заказчиком. В отдельных случаях по согласованию Сторон и в соответствии с условиями соответствующего Приложения размещение рекламы может осуществляться на основе оригинал-макетов, подготовленных Исполнителем в соответствии с информацией, предоставленной Заказчиком, и утвержденных Заказчиком.

Макет рассматриваемой рекламы выдачи займов был согласован ИП <...>. Оказанные услуги по размещению рекламы были приняты предпринимателем по актам № КО-222/1 от 01.09.2010г., № КО-222/2 от 08.09.2010г., № КО-222/3 от 15.09.2010г., № КО-222/4 от 22.09.2010г., № КО-222/5 от 29.09.2010г., № КО-222/6 от 06.10.2010г., № КО-222/7 от 13.10.2010г., № КО-222/8 от 20.10.2010г., № КО-222/9 от 27.10.2010г., № КО-222/10 от 03.11.2010г., № КО-222/11 от 10.11.2010г., № КО-222/12 от 17.11.2010г., № КО-299/10 от 01.12.2010г., № КО-299/9 от 24.11.2010г. Факт оплаты ИП <...> услуг по размещению рассматриваемой рекламы подтверждается Приходными кассовыми ордерами № 753 от 17.11.2010г., № 561 от 26.08.2010г.

Следовательно, ИП <...> является рекламодателем рассматриваемой рекламы, как лицо, оказывающее услуги по выдаче займов, а также непосредственно определившее объект рекламирования и содержание рекламы.

Учредителем, редакцией и издателем журнала «Антенна – Телесемь. Ижевск»

является ООО «Телесемь в Ижевске». Журнал «Антенна – Телесемь. Ижевск» зарегистрирован Федеральной службой по надзору в сфере связи и массовых коммуникаций (свидетельство ПИ № ФС 77-33959 от 07.11.2008 г.). Примерной тематикой журнала является информационная публикация телевизионных программ, анонсы телепередач, комментарии, новости; развлекательная; реклама не более 40 %.

Договоры с рекламодателями на оказание услуг по размещению рекламы в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» заключаются ООО «Телесемь в Ижевске». Таким образом, ООО «Телесемь в Ижевске» (ИНН 1831108277, ОГРН 1051800649449, юридический адрес: 426057, г. Ижевск, ул. К. Маркса, 219а) является рекламодателем рассматриваемой рекламы услуг по выдаче займов, поскольку непосредственно осуществило распространение указанной рекламы с помощью журнала «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 4) части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Решением Комиссии Удмуртского УФАС России от 21.04.2011г. по делу № СЮ04-02/2011-4 действия ИП <...> по использованию в рекламе фразы, сходной до степени смешения с товарным знаком «БЫСТРОДЕНЬГИ», правообладателем которого на основании свидетельства на товарный знак № 402056 является ООО «Магазин Малого Кредитования», противоречащие части 3 статьи 1484 ГК РФ, обычаям делового оборота, требованиям разумности, справедливости, добропорядочности, направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, способные причинить убытки и вред деловой репутации ООО «Магазин Малого Кредитования», были признаны недобросовестной конкуренцией.

ИП <...> был признан нарушившим пункт 4) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, использование в рекламе следующего содержания: «Быстро деньги. Любые суммы под залог и без залога. Индивидуальный подход. Работаем без выходных. Тел. 56-37-33», фразы, сходной до степени смешения с товарным знаком «БЫСТРОДЕНЬГИ», правообладателем которого на основании свидетельства на товарный знак № 402056 является ООО «Магазин Малого Кредитования», являющееся актом недобросовестной конкуренции, нарушает требования п. 4) ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 настоящего Федерального закона.

Соответственно, ИП <...>, являющийся рекламодателем вышеуказанной рекламы, размещенной в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года, нарушил требования п. 4) ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя -

фамилию, имя, отчество).

Учитывая, что услуги по предоставлению займа лицами, не являющимися кредитными организациями, аналогичны финансовым услугам кредитных организаций, соответственно, реклама деятельности организаций либо индивидуальных предпринимателей, не являющихся кредитной организацией, по предоставлению денежных средств юридическим и физическим лицам, является рекламой финансовых услуг, к которой применяются положения ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Распространенная в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года информация предоставления денежных средств рекламирует оказываемые рекламодателем данной рекламы услуги по выдаче займов, что подтверждается Договором займа № 279 от 03.11.2010г. с приложением расписки <...> в получении займа от 03.11.2010г.; Договором займа № 327 от 23.11.2010г. с приложением расписки <...> в получении займа от 23.11.2010г.; Договором займа № 216 от 18.10.2010г. с приложением расписки <...> в получении займа от 18.10.2010г.; Договором займа № 37 от 08.09.2010г. с приложением расписки <...> в получении займа от 08.09.2010г. При этом, рассматриваемая реклама по выдаче займов, размещенная в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года, не содержала информации о лице, оказывающем услуги по выдаче займов, что нарушает требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 28-30 настоящего Федерального закона.

Соответственно, ИП <...>, являясь рекламодателем рекламных сообщений следующего содержания: «Быстро деньги. Любые суммы под залог и без залога. Индивидуальный подход. Работаем без выходных. Тел. 56-37-33», размещенных в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года без указания лица, оказывающего услуги по выдаче займов, нарушил требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 1, 4, 7, 8 и 11 статьи 28 настоящего Федерального закона.

Таким образом, ООО «Телесемь в Ижевске», являясь рекламодателем рекламных сообщений следующего содержания: «Быстро деньги. Любые суммы под залог и без залога. Индивидуальный подход. Работаем без выходных. Тел. 56-37-33», размещенных в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года без указания лица, оказывающего услуги по выдаче займов, нарушило требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Учитывая, что в Удмуртском УФАС России имеются доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при размещении в журнале «Антенна-Телесемь. Ижевск» рекламы ИП <...> о выдаче займов (журнал «Антенна-Телесемь. Ижевск» № 13 (342) за 2011 год), руководствуясь п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Удмуртского

УФАС России считает нецелесообразным выдавать ООО «Телесемь в Ижевске» и ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в связи с добровольным устранением совершенного нарушения при распространении рассматриваемой рекламы.

Руководствуясь частью 1 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п. 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 47 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, п. 3.55, 3.55.1, 3.55.2, 3.55.3, 3.55.4, 3.55.5 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 Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Быстро деньги. Любые суммы под залог и без залога. Индивидуальный подход. Работаем без выходных. Тел. 56-37-33», размещенную в журнале «Антенна – Телесемь. Ижевск» с № 37 (314) за 6-12 сентября 2010 года по № 50 (327) 6-12 декабря 2010 года, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 4) части 2 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <...> рекламодателем, нарушившим требования пункта 4) части 2 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать ООО «Телесемь в Ижевске» рекламораспространителем, нарушившим часть 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

4. Не выдавать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с добровольным устранением нарушения.

5. Не выдавать ООО «Телесемь в Ижевске» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с добровольным устранением нарушения.

6. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-247Р 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.

7. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-247Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Телесемь в Ижевске» и виновного должностного лица Общества производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии