

резольютивная часть оглашена 18 января 2011г. г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 31 января 2011г.

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

председатель Комиссии: <...>; члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2010-221Р, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...>, по факту распространения в г. Ижевске на торговом павильоне, расположенном на остановке авто-, электротранспорта «Восточный рынок» (по ходу движения транспорта в сторону ул. Ленина), рекламы пива и алкогольной продукции с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении наружной рекламы в г. Ижевске, специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) 08 сентября 2010 года установлен факт распространения во внешней витрине (во втором окне от входа) торгового павильона, расположенного на остановке авто-, электротранспорта «Восточный рынок» (по ходу движения транспорта в сторону ул. Ленина), рекламы «ПИВО».

Кроме того, на внутренней стороне входной двери указанного павильона распространяется реклама алкогольной продукции следующего содержания:

– коктейль «BLAZER» с изображением 3-х банок, дополненное слоганом «ВСЕ оттенки удовольствия» и предупреждением о возможном вреде чрезмерного употребления алкоголя;

- коктейль «Martí Ray» с изображением банки, дополненное слоганом «Пей Марти Рэй» и предупреждением о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции.

В ходе данного мероприятия была осуществлена фото-съемка рекламы с помощью цифровой фотокамеры Konica Minolta Dimage Z3, по результатам составлен акт б/н от 08.09.2010г. и установлено, что торговую деятельность в павильоне по продаже пива и алкогольной продукции осуществляет индивидуальный предприниматель <...> (ИНН 183500357304), что подтверждается товарным чеком б/н от 08.09.2010г.

По факту распространения вышеуказанной рекламы Удмуртским УФАС России в отношении ИП <...> было возбуждено производство по делу № СЮ04-03/2010-221Р по признакам нарушения пункта 5) части 2 статьи 21, части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-221Р было назначено на 08 декабря 2010 года в 09 часов 30 минут.

Определением от 08.12.2010г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-221Р было отложено на 18 января 2011 года в 09-30 часов, в связи с отсутствием в Удмуртском УФАС России доказательств получения ИП <...> определения о возбуждении дела и его надлежащего уведомления о времени и месте рассмотрения дела. Определением от 08.12.2010г. срок рассмотрения дела № СЮ04-03/2010-221Р был

продлен на 2 месяца – до 16 февраля 2011 года.

В тоже время, в целях установления лица, осуществляющего деятельность в торговом павильоне, расположенном на остановке авто-, электротранспорта «Восточный рынок» (по ходу движения транспорта в сторону ул. Ленина), Удмуртское УФАС России обратилось в Управление земельных ресурсов и землеустройства Администрации города Ижевска Удмуртской Республики и в Управление Федеральной миграционной службы по Удмуртской Республике.

УФМС России по Удмуртской Республике проинформировало Удмуртское УФАС России о том, что ИП <...> зарегистрирован по месту жительства по адресу: г. Ижевск, ул. Первомайская, д.20-кв.31 и документирован паспортом гражданина Российской Федерации серии 90 00 № 091898, оформленным 14.12.2009г. ОУФМС России по Удмуртской Республике в Первомайском районе г. Ижевска.

Управление земельных ресурсов и землеустройства Администрации города Ижевска Удмуртской Республики представило копии следующих документов: договор о предоставлении земельного участка в краткосрочную аренду для размещения временных сооружений торговли и объектов рекламы от 30.06.2004г. № 259/04 с приложением, постановление Администрации Первомайского района города Ижевска Удмуртской Республики «О переоформлении с ИП <...> и предоставлении в аренду земельные участки под торгово-остановочный комплекс ИП <...>» от 09.07.2003г. № 1003, соглашение о продлении и внесении изменений в договор аренды земельного участка от 20.09.2005г. № 259/04-1 с приложением, постановление Администрации Первомайского района города Ижевска Удмуртской Республики «О продлении срока аренды земельного участка для эксплуатации и обслуживания торгово-остановочного комплекса ИП <...>» от 18.07.2005г. № 1023, соглашение о продлении и внесении изменений в договор краткосрочной аренды земельного участка от 18.07.2007г. № 259/04-2, распоряжение Администрации Первомайского района города Ижевска Удмуртской Республики «О предоставлении в аренду земельного участка для установки и размещения торгово-остановочного комплекса ИП <...>» от 10.10.2006г. № 1285, соглашение о продлении и внесении изменений в договор краткосрочной аренды земельного участка от 21.10.2008г. № 259/04-3, распоряжение Администрации Первомайского района города Ижевска Удмуртской Республики «О предоставлении в аренду земельного участка для размещения торгово-остановочного комплекса ИП <...>» от 12.12.2007г. № 1322, соглашение о продлении и внесении изменений в договор краткосрочной аренды земельного участка от 12.10.2009г. № 259/04-4, распоряжение Администрации Первомайского района города Ижевска Удмуртской Республики «О предоставлении в аренду земельного участка для размещения торгово-остановочного комплекса ИП <...>» от 06.11.2008г. № 831, соглашение о продлении и внесении изменений в договор краткосрочной аренды земельного участка от 19.07.2010г. № 259/04-5 с приложением, распоряжение Администрации Первомайского района города Ижевска Удмуртской Республики «О продлении срока аренды земельного участка, предоставленного для эксплуатации и обслуживания торгово-остановочного комплекса ИП <...>» от 17.05.2010г. № 769.

На заседании Комиссии, состоявшемся 18.01.2011г. ИП <...>, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, не явился.

Необходимо учесть, что корреспонденция, направляемая по адресу места регистрации ИП <...> (<...>), возвращается в адрес Удмуртского УФАС России с пометкой почты «истек срок хранения». В соответствии с п.24.1 Постановления

Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации № 10 от 02.06.2004г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (в ред. от 20.11.2008г. № 60) лицо, отказавшееся от получения направленных материалов или не явившееся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств), считается надлежаще извещенным

Комиссия Удмуртского УФАС России полно, всесторонне и объективно изучив и проанализировав документы, представленные Управлением земельных ресурсов и землеустройства Администрации города Ижевска Удмуртской Республики, установила следующее.

Согласно п.1) ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, 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 «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Исходя из содержания рекламы («ПИВО», коктейль «BLAZER» с изображением 3-х банок, дополненное слоганом «ВСЕ оттенки удовольствия» и предупреждением о возможном вреде чрезмерного употребления алкоголя, коктейль «Martí Ray» с изображением банки, дополненное слоганом «Пей Марти Рэй» и предупреждением о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции), и ее месторасположения (размещение во внешней витрине торгового павильона, а также на входной двери в павильон), указанная информация привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару, реализуемому в торговом павильоне, расположенном на остановке авто-, электротранспорта «Восточный рынок» (по ходу движения транспорта в сторону ул. Ленина), способствует его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой данной продукции (пива и коктейлей, как вида алкогольной продукции) и отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе».

Согласно распоряжению Администрации Первомайского района города Ижевска Удмуртской Республики «О продлении срока аренды земельного участка, предоставленного для эксплуатации и обслуживания торгово-остановочного комплекса ИП <...>» от 17.05.2010г. № 769 на основании заявления ИП <...>, осуществляющего свою деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, срок аренды земельного участка с адресным ориентиром: в 60 метрах по направлению на юго-восток от жилого дома, расположенного по адресу: ул. Первомайская, 32 (остановка транспорта «Восточный рынок»), предоставленного для эксплуатации и обслуживания торгово-остановочного комплекса, состоящего из двух павильонов по 31,0 кв.м. каждый, один по реализации продовольственной группы товаров, в.т.ч. табачных изделий и пива, другой по реализации бакалейных и хлебобулочных изделий ИП <...>, согласно распоряжению Главы Администрации Первомайского района от 12.12.2007г. № 1322, продлен на 11 месяцев, т.е. до 17 апреля 2011 года.

Продление срока аренды земельного участка, предоставленного ИП <...> для эксплуатации и обслуживания торгово-остановочного комплекса, до 17 апреля

2011 года, утверждено соглашением о продлении и внесении изменений в договор краткосрочной аренды земельного участка от 19.07.2010г. № 259/04-5.

Таким образом, ИП <...> является рекламодателем как лицо, осуществляющее непосредственное распространение рекламы с помощью средства стабильного территориального размещения – торгового павильона, находящегося в его владении и пользовании.

В соответствии с п.5) ч.2 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их. Реклама коктейля «BLAZER» с изображением 3-х банок, дополненная слоганом «ВСЕ оттенки удовольствия» и предупреждением о возможном вреде чрезмерного употребления алкоголя, а также коктейля «Martí Ray» с изображением банки, дополненная слоганом «Пей Марти Рэй» и предупреждением о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции, являющаяся рекламой коктейлей «BLAZER» и «Martí Ray», как вида алкогольной продукции, распространяется с помощью рекламных плакатов на внутренней стороне входной двери торгового павильона, расположенного на остановке авто-, электротранспорта «Восточный рынок» (по ходу движения транспорта в сторону ул. Ленина), что является нарушением п.5) ч.2 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Следует отметить, что вопрос о том, является ли наружной рекламой алкогольной продукции, реклама алкоголя, размещенная с внутренней стороны входной двери в торговый павильон либо магазин, при том, что дверь находится в открытом состоянии (наружу), рассматривался 08.12.2010г на заседании Экспертного совета по применению законодательства о рекламе, действующем при Удмуртском УФАС России.

Членами Экспертного Совета было отмечено, что даже если реклама алкогольной продукции размещается на внутренней стороне входной двери в торговый павильон (магазин), и при этом, входная дверь открыта и доступна для обозрения неопределенному кругу лиц, то такая реклама является наружной, поскольку размещается с помощью технического средства стабильного территориального размещения – входной двери торгового павильона (магазина), относящегося к конструктивным элементам здания (строения, сооружения).

В ходе мероприятия по установлению соответствия наружной рекламы в г. Ижевске требованиям законодательства РФ о рекламе, 08.09.2010г. специалистами Удмуртского УФАС России было установлено, что реклама коктейлей «BLAZER» и «Martí Ray» распространялась с помощью рекламных плакатов на внутренней стороне входной двери торгового павильона, входная дверь которого была открыта и доступна для обозрения, как пешеходам, пассажирам, так и водителям транспортных средств.

Следовательно, размещение рекламы коктейлей «BLAZER» и «Martí Ray» с помощью рекламных плакатов на внутренней стороне входной двери торгового павильона, входная дверь которого открыта и доступна для обозрения неопределенному кругу лиц, является наружной рекламой алкогольной продукции и, соответственно, нарушает требования п.5) ч.2 ст.21 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 2-4 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Следовательно, ИП <...>, разместив указанную выше рекламу коктейлей, как вида алкогольной продукции, на входной двери торгового павильона, входная дверь которого открыта и доступна для обозрения неопределенному кругу лиц, расположенном на остановке авто-, электротранспорта «Восточный рынок» (по ходу движения транспорта в сторону ул. Ленина), нарушил требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе, в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе в размере не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В рекламе «ПИВО», размещённой во внешней витрине (во втором окне от входа) торгового павильона, расположенного на остановке авто-, электротранспорта «Восточный рынок» (по ходу движения транспорта в сторону ул. Ленина), предупреждение о вреде чрезмерного потребления пива отсутствует, что является нарушением части 3 статьи 22 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 22 Федерального закона «О рекламе».

Следовательно, ИП <...>, разместив на торговом павильоне, расположенном на торгово-остановочном комплексе «Восточный рынок», рекламу пива без предупреждения о вреде чрезмерного потребления данной продукции, нарушил требования части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

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. 37-45 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.п. 3.55, 3.55.1-3.55.6, 3.56, 3.56.1, 3.57, 3.58 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 коктейля «BLAZER» с изображением 3-х банок, дополненную слоганом «ВСЕ оттенки удовольствия» и предупреждением о возможном вреде чрезмерного употребления алкоголя, а также рекламу коктейля «Martí Ray» с изображением банки, дополненную слоганом «Пей Марти Рэй» и

предупреждением о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции, размещённую на входной двери торгового павильона, входная дверь которого открыта и доступна для обозрения неопределенному кругу лиц, расположенного на остановке авто-, электротранспорта «Восточный рынок» (по ходу движения транспорта в сторону ул. Ленина), ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать рекламу «ПИВО», размещённую во внешней витрине (во втором окне от входа) торгового павильона, расположенного на остановке авто-, электротранспорта «Восточный рынок» (по ходу движения транспорта в сторону ул. Ленина), без предупреждения о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать Индивидуального предпринимателя <...> рекламораспространителем, нарушившим требования пункта 5) части 2 статьи 21, части 3 статьи 22 Федерального закона «О рекламе».

4. Выдать Индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии