

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «28» марта 2013 г.

Решение в полном объеме изготовлено «11» апреля 2013 г.

г.

Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова - главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 12, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СибСтройИнвест» (далее – ООО «СибСтройИнвест»; ИНН 772758; 119019, г. Москва, ул. Новый Арбат, д.21; адрес для корреспонденции: 630011, г. Новосибирск, а/я 25) по факту размещения в период 12.2012-01.2013 г. в ТРЦ «Аура» (г. Новосибирск, ул. Военная, 5) рекламы водки «Белая березка» следующего содержания:

«БЕЛАЯ БЕРЕЗКА водка Природа Русской души» (с предупредительной надписью о вреде здоровью),

и водки «Хаски» следующего содержания:

«водка ХАСКИ Легенда Севера» (с изображением бутылки водки «Хаски» и предупредительной надписью о вреде здоровью), с признаками нарушения:

- ч.2.1 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»): реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов,

в присутствии:

«...»

У С Т А Н О В И Л А:

В Новосибирское УФАС России поступили заявления граждан (вх. №3448э от 20.12.2012 г., вх. №98э от 17.01.2013 г.) по факту размещения в период с декабря 2012 г. по январь 2013 г. в ТРЦ «Аура» (г. Новосибирск, ул. Военная, 5) рекламы

водки «Белая березка» и «Хаски».

Новосибирским УФАС России была проведена проверка фактов, изложенных в обращениях, в результате чего установлено следующее.

В январе 2013 г. Новосибирским УФАС России было зафиксировано размещение на стеклянных ограждениях 2-ого и 3-его этажей ТРЦ «Аура», расположенного по адресу г. Новосибирск, ул. Военная, д.5, информации следующего содержания:

«БЕЛАЯ БЕРЕЗКА водка Природа Русской души» (с предупредительной надписью о вреде здоровью),

а также размещение на стеклянных ограждениях 2-ого этажа ТРЦ «Аура», на боковых поверхностях эскалатора и на флаге, размещенном внутри ТРЦ «Аура», информации следующего содержания:

«водка ХАСКИ Легенда Севера» (с изображением бутылки водки «Хаски» и предупредительной надписью о вреде здоровью).

(Акт осмотра рекламной информации от 17.01.2013 г.).

Согласно 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, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Информация, размещенная в ТРЦ «Аура» на стеклянных ограждениях 2-ого и 3-его этажей, на боковых поверхностях эскалатора, а также на флаге, является рекламной, так как привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару (водке «Хаски» и «Белая березка»), изображенному на рекламных плакатах и способствует его продвижению на рынке, что в полной мере соответствует определению, содержащемуся в Законе о рекламе.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что вышеуказанная рекламная информация размещалась на основании Договора №SSI-72-2012 на размещение рекламных носителей в здании Торгового Центра от 09.11.2012 г., заключенного между Обществом с ограниченной ответственностью «Халф Бюджет Рус» (далее – «Сторона-1»; ИНН 7717714724; юридический адрес: 129226, г. Москва, пр-кт Мира, д.131, оф.3; почтовый адрес: 119180, г. Москва, 1-й Голутвинский пер.,3-5, стр.3) и Обществом с ограниченной ответственностью «СибСтройИнвест» (далее – «Сторона-2»; ИНН 772758; 119019, г. Москва, ул. Новый Арбат, д.21; адрес для корреспонденции: 630011, г. Новосибирск, а/я 25).

В соответствии с пп.1.1. указанного договора Сторона-2 по поручению Стороны-1 принимает на себя обязательство за вознаграждение оказывать услуги по предоставлению места для размещения рекламных носителей, находящихся в здании многофункционального торгово-развлекательного комплекса (далее – ТЦ «АУРА»), расположенного по адресу: Новосибирская область, г. Новосибирск, Центральный район, ул. Военная, 5, согласованных и утвержденных Стороной-2, а Сторона-1 обязуется использовать предоставленные места для размещения Рекламных носителей.

Согласно пп.1.1. Приложению №1 к Договору №SSI-72-2012 на размещение

рекламных носителей в здании Торгового Центра в рамках указанного Договора Сторона-2 предоставляет Стороне-1 следующие рекламные места в ТРЦ «АУРА»:

- Кристальный атриум ТРЦ:

1. Стеклянные ограждения 2-ого этажа ТРЦ;
2. Стеклянные боковые поверхности эскалатор на 1-ом этаже ТРЦ;
3. Флаг 2х5м

- Центральный атриум ТРЦ:

1. Стеклянные ограждения 2-ого этажа ТРЦ;
2. Стеклянные ограждения 3-его этажа ТРЦ.

Также пп. 1.1. Приложения №1 к Договору №SSI-72-2012 установлено, что вышеуказанные рекламные места предоставляются Стороной-2 для размещения рекламных носителей Стороны-1 на период с 15.11.2012 г. по 15.02.2013 г.

Кроме того, в материалах проверки имеется Акт приема-передачи мест для размещения рекламного носителя от 15.11.2012 г., в соответствии с которым Сторона-2 передала, а Сторона-1 приняла вышеуказанные места для размещения рекламных носителей.

В соответствии с ч.2.1. ст.21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов. Следовательно, размещение вышеуказанной рекламной информации в ТРЦ «АУРА» указывает на признаки нарушения ч.2.1. ст.21 Федерального закона «О рекламе».

ТРЦ «Аура», расположенный по адресу: г. Новосибирск, ул. Военная, 5, представляет собой многофункциональный торгово-развлекательный комплекс, принадлежащий на праве собственности ООО «СибСтройИнвест» (Свидетельство о государственной регистрации права собственности от 04.04.2011 г.), с площадями, предназначенными для сдачи их в аренду под магазины, развлекательные центры, кинотеатр, а также места общественного питания (рестораны, кафе). По представленным ООО «СибСтройИнвест» в адрес Новосибирского УФАС России сведениям на момент рассмотрения дела число организаций, арендующих площади в ТРЦ «Аура», составляло около 200.

В своем отзыве на Определение о возбуждении дела (вх. №1727 от 11.03.2013 г.) ООО «СибСтройИнвест» поясняет, что в здании ТРЦ «Аура» ведется розничная продажа алкогольной продукции. Данный вид деятельности осуществляется Обществом с ограниченной ответственностью «О'КЕЙ» (далее – ООО «О'КЕЙ»; ИНН 7826087713; ОГРН 1027810304950; г. Санкт-Петербург, Заневский проспект, д. 65, корп. 1, лит.А) на основании выданной Лицензии рег. №РА-0104/11 от 14.03.2011 г. на осуществление розничной продажи алкогольной продукции.

Таким образом, в здании ТРЦ «Аура» розничная продажа алкогольной продукции

осуществляется только ООО «О'КЕЙ», занимающим часть 1-ого этажа ТРЦ «Аура».

На основании Договора аренды №SSI-153-ДДА/2011 от 30.10.2011 г., заключенного между ООО «СибСтройИнвест» («Арендодатель») и ООО «О'КЕЙ» («Арендатор»), Арендодатель передает, а Арендатор принимает за плату во временное владение и пользование (аренду) Помещение. В п. 1.10. указанного Договора содержится определение данного помещения: нежилые помещения, включающие помещения №№64, 65, 74-84, 86-90, 92-109, 111, 112, 114, 116, 117, 118, 120, 124, 146, 173, 175-182, 184-186, 250-292, расположенные на отметке +0,000, площадью 6 551,1 (шесть тысяч пятьсот пятьдесят одна целая 1/10) кв.м., расположенные в здании, инвентарный номер <...> :401:386:010018870:0001, кадастровый номер <...> -45-01/037/2011-868, по адресу: г. Новосибирск, ул. Военная, стр. 5, что соответствует данным Технического паспорта БТИ помещения, по состоянию на 16 июня 2011 года с фрагментом 1-го этажа на отметке 0,000, выданного Новосибирским филиалом ФГУП «Ростехинвентаризация – Федеральное БТИ» и Кадастрового паспорта помещения от 06 октября 2011 года, выданного Новосибирским филиалом ФГУП «Ростехинвентаризация – Федеральное БТИ». В материалах дела также имеется Технический паспорт и Кадастровый паспорт указанного помещения.

Разрешенное использование рассматриваемого помещения обозначено в п. 1.14. Договора аренды №SSI-153-ДДА/2011 от 30.10.2011 г. и включает в себя использование Арендатором помещения с целью осуществления в нем своей деятельности в виде гипермаркета «О'КЕЙ», а именно: розничной торговли продовольственными и непродовольственными товарами смешанного ассортимента, алкогольными напитками, табачными изделиями, а также для производственных, складских, технических и административных целей, связанных с такой деятельностью.

ООО «СибСтройИнвест» считает, что т.к. гипермаркет «О'КЕЙ» является неотъемлемой частью здания Торгово-Развлекательного Центра «Аура» - не вынесен в отдельно стоящее здание, прочно связан фундаментом здания, подключен (технологически присоединен) к сетям инженерно-технического обеспечения здания ТРЦ – понятие стационарного торгового объекта распространяется на все здание Торгово-Развлекательного Центра «Аура». Следовательно, отсутствует противоречие действующему законодательству о рекламе в части размещения рекламы алкогольной продукции внутри ТРЦ.

Таким образом, ООО «СибСтройИнвест» считает, что в действиях Общества отсутствуют признаки нарушения ч.2.1. ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия Новосибирского УФАС России не согласна с позицией ООО «СибСтройИнвест».

Согласно п.5 ст.2 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» под стационарным торговым объектом понимается торговый объект, представляющий собой здание или часть здания, строение или часть строения, прочно связанные фундаментом такого здания, строения с землей и присоединенные к сетям инженерно-технического обеспечения.

Разнообразие торговых объектов отражено в положениях ГОСТ 51303-99. В качестве одного из видов торговых объектов ГОСТ 51303-99 указывает магазин со

смешанным ассортиментом товаров, под которым понимается предприятие розничной торговли, реализующее отдельные виды продовольственных и непродовольственных товаров.

Таким образом, гипермаркет «О'КЕЙ», деятельность в котором осуществляет ООО «О'КЕЙ», является самостоятельным стационарным торговым объектом.

Выданная ООО «О'КЕЙ» Лицензия рег. №РА-0104/11 от 14.03.2011 г. на осуществление розничной продажи алкогольной продукции распространяет свое действие на магазин (КПП 540545001), расположенный по адресу: г. Новосибирск, ул. Военная, 5.

Поскольку реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых на основании выданной Лицензии осуществляется розничная продажа алкогольной продукции (в данном случае – в гипермаркете «О'КЕЙ» ООО «О'КЕЙ»), распространение рассматриваемой рекламы водки «Хаски» и «Белая березка» в Кристальном атриуме ТРЦ «Аура» (на стеклянных ограждениях 2-ого этажа ТРЦ, стеклянных боковых поверхностях эскалатора на 1-ом этаже ТРЦ, на флаге 2х5м) и Центральном атриуме ТРЦ «Аура» (на стеклянных ограждениях 2-ого и 3-его этажа ТРЦ) является нарушением ч.2.1. ст.21 Федерального закона «О рекламе».

При этом, согласно пояснениям представителя ООО «СибСтройИнвест» на 28.03.2013 г. распространение рассматриваемой рекламы продолжалось.

В соответствии с п.7 ст.38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч.2.1. ст.21 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. На основании вышеперечисленных документов таким лицом является ООО «СибСтройИнвест».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «СибСтройИнвест» (ИНН 772758; 119019, г. Москва, ул. Новый Арбат, д.21; адрес для корреспонденции: 630011, г. Новосибирск, а/я 25) нарушившим требования ч.2.1 ст.21 Федерального закона «О рекламе»: реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых

объектов, а информацию, размещенную в ТРЦ «Аура» в период с ноября 2012 г. по март 2013 г. следующего содержания:

«БЕЛАЯ БЕРЕЗКА водка Природа Русской души»;

«водка ХАСКИ Легенда Севера», ненадлежащей рекламой.

2. Выдать ООО «СибСтройИнвест» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

_____ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

_____ Ю.В. Виногорова

_____ Д.А. Былина

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«11» апреля 2013 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник

отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 11 апреля 2013 г. по делу №12 о признании рекламы водки «Хаски» и «Белая березка», размещаемой на стеклянных ограждениях 2-ого и 3-его этажей ТРЦ «Аура», на боковых поверхностях эскалатора и на флаге, размещенном внутри ТРЦ «Аура» (г. Новосибирск, ул. Военная, 5) в период с ноября 2012 г. по март 2013 г. ненадлежащей,

в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 33, ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), п.п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «СибСтройИнвест» (ИНН 772758; 119019, г. Москва, ул. Новый Арбат, д.21; адрес для корреспонденции: 630011, г. Новосибирск, а/я 25) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства РФ о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

- ч.2.1 ст.21 Федерального закона «О рекламе», согласно которой реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов,

в том числе рекламы: «БЕЛАЯ БЕРЕЗКА водка Природа Русской души», а также «водка ХАСКИ Легенда Севера».

2. ООО «СибСтройИнвест» в срок до 15 мая 2013 года представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

Председатель Комиссии

_____ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

_____ Ю.В. Виногорова

_____ Д.А. Былина