

резольютивная часть оглашена 21 сентября 2010г.
изготовлено в полном объеме 05 октября 2010г.
г. Ижевск

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 № СЮ 04-03/2010-148Р, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...>, по факту распространения на фасаде продуктового магазина, расположенного в жилом доме № 19 по ул. Ломоносова (со стороны двора и со стороны жилого дома № 65 под вывеской «ПРОДУКТОВЫЙ МАГАЗИН»), а также на щитовой конструкции, установленной возле жилого дома № 65 по ул. Ломоносова (со стороны проезжей части ул. Красногеройская), рекламы пива, содержащей фразу «магазин разливного Дива», с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в присутствии:

ИП <...> (паспорт <...>

УСТАНОВИЛА:

В ходе установления соответствия наружной рекламы в городе Ижевске требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике 19 мая 2010 года установлен факт распространения ближе 100 метров (на расстоянии 44 метров) от 2-го корпуса ГОУВПО «Удмуртский государственный университет» рекламы следующего содержания: «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное». Указанная реклама размещена на фасаде продуктового магазина, расположенного в жилом доме № 19 по ул. Ломоносова (со стороны двора и со стороны жилого дома № 65, под вывеской «ПРОДУКТОВЫЙ МАГАЗИН»). Кроме того, на расстоянии 64 метров от 6-го корпуса ГОУВПО «Удмуртский государственный университет» (возле жилого дома № 65 по ул. Ломоносова, со стороны проезжей части улицы Красногеройская) установлен щит, содержащий рекламу следующего содержания: «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА светлое, темное, живое, нефильтованное», с изображением стрелки, на которой указано «15 метров».

В ходе данного мероприятия была осуществлена фото-съемка рекламы с помощью цифровой фотокамеры Konica Minolta Dimage Z3, проведены замеры с помощью дистанционного лазерного измерителя Hilti PD 42, по результатам составлен акт б/н от 19.05.2010г.

Также, специалистами Удмуртского УФАС России установлено, что торговую деятельность по продаже пива в магазине, расположенном по адресу: г. Ижевск ул. Ломоносова, д.19, осуществляет индивидуальный предприниматель <...> (ОГРНИП 30818282300040).

23 июля 2010 года Удмуртским УФАС России было возбуждено дело № СЮ 04-03/2010-148Р в отношении ИП <...>, по факту распространения рекламы «магазин

разливного Дива» с признаками нарушения п.б) ч.2 ст.22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»; рассмотрение дела № СЮ 04-03/2010-148Р было назначено на 19 августа 2010 года в 13-00 часов.

Определением от 19.08.2010г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2010-148Р было отложено на 21 сентября 2010 года, в связи с отсутствием в Удмуртском УФАС России доказательств надлежащего извещения ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела Комиссией.

Во исполнение определения об отложении рассмотрения дела № СЮ 04-03/2010-148Р ИП <...> представил копии следующих документов: свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя серия <...> свидетельство о постановке на учет физического лица в налоговом органе на территории Российской Федерации серия <...> паспорт гражданина Российской Федерации, договор аренды нежилого помещения от 24.04.2010г. б/н, ассортиментный перечень пива, сведения о рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе, а также письменные пояснения по обстоятельствам рассматриваемого дела.

Из представленных ИП <...> пояснений следует, что рассматриваемая реклама была разработана непосредственно ИП <...>. При создании рекламных сообщений предприниматель руководствовался Федеральным законом «О рекламе», не используя, при этом, слово «пиво» и изображения бутылки или кружки. Целью являлось создание интересной вывески для магазина, а не рекламирование пива.

Также, согласно пояснениям ИП <...> рекламодателем является сам ИП <...>. Сведений о рекламопроизводителе представить не имеется возможности по причине того, что контакты с человеком, который производил работы, утеряны в связи с кражей сотового телефона предпринимателя и где производилась реклама не известно. Данная реклама не распространялась, а была лично ИП <...> вывешена на фасаде магазина как вывеска.

На заседании Комиссии, состоявшемся 21.09.2010г., ИП <...> поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях, пояснив, при этом, что информация, размещенная на фасаде магазина, являлась вывеской отдела и не преследовала цель рекламирования пива. Сразу после получения письма Удмуртского УФАС России все конструкции были демонтированы. В сообщениях «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное» и «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА светлое, темное, живое, нефильтованное» слово «пиво» не используется, при этом фраза «закуски к пиву» не является рекламой пива как товара.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к следующим выводам.

Специалистами Удмуртского УФАС России 19 мая 2010 года установлен факт распространения ближе 100 метров (на расстоянии 44 метров) от 2-го корпуса ГОУВПО «Удмуртский государственный университет» рекламы следующего содержания: «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное». Указанная реклама размещена на фасаде продуктового магазина, расположенного в жилом доме № 19 по ул. Ломоносова (со стороны двора и со стороны жилого дома № 65, под вывеской «ПРОДУКТОВЫЙ МАГАЗИН»).

Кроме того, на расстоянии 64 метров от 6-го корпуса ГОУВПО «Удмуртский государственный университет» (возле жилого дома № 65 по ул. Ломоносова, со стороны проезжей части улицы Красногеройская) установлен щит, содержащий рекламу следующего содержания: «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА светлое, темное, живое, нефilterованное», с изображением стрелки, на которой указано «15 метров».

В статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» определено, что понимается под рекламой, - это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования в соответствии с п.2) ст.3 ФЗ «О рекламе» признаётся товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределённого круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Используемое в рекламных сообщениях «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное» и «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА светлое, темное, живое, нефilterованное» слово «Диво» не может иметь лексическую (смысловую) связь с такими понятиями, как «разливное», «темное», «светлое», «живое» и «нефilterованное».

Словари русского языка однозначно трактуют понятие «пиво». Например, большой толковый словарь информирует, что «пиво» - это умеренно-алкогольный пенный напиток, получаемый брожением особых дрожжей в солодовом сусле с добавлением хмеля. Пенное п. Светлое п. Темное п. Варить п. Бутылка п. П в разлив. Выпить кружку пива. Любитель пива.

Под понятием «диво» подразумевается то, что вызывает удивление; нечто необыкновенное и поразительное. Необходимо учитывать, что важной особенностью восприятия наружной рекламы является также субъективная, эмоциональная реакция людей на определённые слова и символы, содержащиеся в рекламном тексте, поскольку эмоции, которые вызывает данный текст или его составляющие, зачастую переносятся потребителем и на сам рекламируемый продукт.

Так, слово «диво» в совокупности со словами «разливное», «темное», «светлое», «живое» и «нефilterованное» вызывает у потенциальных потребителей стойкую ассоциацию с «разливным, темным либо светлым, живым и нефilterованным пивом», а используемый в рекламе прием «небрежного наложения» буквы Д на слово «...ИВА», лишь подчеркивает завуалированный смысл рекламного сообщения.

Кроме того, доказательством того, что объектом рекламирования является пиво, служит также ассортиментный перечень, представленный ИП <...> в материалы дела. Из данного перечня следует, что в магазине, расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. Ломоносова, д.19, реализуется:

- пиво «Белый медведь живой» нефilterованное, крепость 4,6%, плотность 12%;
- пиво «Балтика № 3» светлое, крепость 4,7%, плотность 11%;
- пиво «Бархатное» темное, крепость 4,1%, плотность 12%;
- пиво «Жигулевское» светлое, крепость 4%, плотность 11%;
- пиво «Челябинское» светлое, крепость 4%, плотность 11%.

Таким образом, информация «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное», размещенная на фасаде магазина, и «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА светлое, темное, живое, нефilterованное», размещенная на отдельно-стоящей конструкции, привлекает внимание к такому объекту рекламирования, как пиво, формирует интерес к данному товару, его сортам и разновидностям, а, следовательно, является рекламой указанной продукции.

Тот факт, что информация под названием «магазин разливного Дива» является рекламой пива, подтверждается также заключением Экспертного совета по применению законодательства о рекламе, созданного при Удмуртском УФАС России.

На заседании, состоявшемся 30.06.2010., членами Экспертного совета было указано, что используемое в рекламном сообщении «магазин разливного Дива светлое, темное, живое, нефilterованное» слово «Диво» не может иметь лексическую (смысловую) связь с понятиями «темное», «светлое», «живое», «нефilterованное». Под словом «диво» понимается то, что вызывает удивление; нечто необыкновенное и поразительное. Слово «Диво», используемое в рекламе с фразой «Светлое, темное, живое, нефilterованное», связано со словом пиво, формирует интерес к данному продукту, его сортам и разновидностям, а, следовательно, является рекламой указанной продукции.

В соответствии с п.6) ч.2 ст.22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама пива не должна размещаться в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Таким образом, распространение на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Ломоносова, д.19, рекламы «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное», находящегося на расстоянии 44 метров от ГОУВПО Удмуртский государственный университет», и рекламы «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА светлое, темное, живое, нефilterованное», с изображением стрелки, на которой указано «15 метров», размещенной на щите, установленном возле жилого дома № 65 по ул. Ломоносова (со стороны проезжей части улицы Красногеройская), находящегося на расстоянии 64 метров от ГОУВПО Удмуртский государственный университет», является нарушением п.6) ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе».

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

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является Индивидуальный предприниматель <...>, исходя из следующего.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение

рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств. Согласно договору аренды нежилого помещения от 24.04.2010г., заключенного между ИП <...> (Арендодатель) и ИП <...> (Арендатор), ИП <...> за плату предоставлено во временное пользование часть принадлежащего ИП <...> нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Ломоносова, д.19, для реализации напитков общей площадью 8 кв.м. на срок с 24.04.2010г. по 24.04.2011г.

Таким образом, ИП <...>, как лицо, осуществляющее в магазине по адресу: г. Ижевск, ул. Ломоносова, д.19 торговую деятельность по продаже пива, и имея, при этом, прямую заинтересованность в привлечении внимания неопределенного круга лиц к реализуемому товару, является рекламораспространителем рекламы «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное» и «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА светлое, темное, живое, нефилтрованное», нарушившим п.6) ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе».

Комиссией Удмуртского УФАС России отклоняется довод ИП <...> относительно того, что информация «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное» является вывеской отдела.

Вывеска (информационная конструкция), в понятии ч.1 ст.9 Закона РФ «О защите прав потребителей» и пункта 3.3.1. Правил регулирования отношений, возникающих в области размещения объектов наружной рекламы и информации в городе Ижевске (от 22.12.2006г. № 219), служит целям идентификации юридических лиц, индивидуализирует их как участников гражданского оборота и субъектов публично-правовых отношений, информирует о юридическом лице, месте его нахождения, режиме работы.

Главное, что отличает рекламу от других видов информации, состоит в целях доведения этой информации до потребителей. Реклама преследует цель вызвать интерес у всех возможных покупателей. Отличает рекламу от иной информации также форма и средства ее доведения до потребителей. То есть, признавая ту или иную информацию в качестве рекламы, необходимо учитывать определённые признаки: это распространяемая в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом, юридическом лице, товарах, деятельности, предназначенная для неопределённого круга лиц, целенаправленно призванная формировать или поддерживать интерес к этим лицам, товарам и способствовать их реализации.

Очевидно, что любая реклама представляет собой, прежде всего, информацию, т.е. любые сведения, совокупность сведений о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях независимо от формы их представления и подачи. Реклама - вид массовой информации, предназначенной для неограниченного круга лиц, но отличие рекламной информации от иной массовой - это её направленность на стимулирование продаж путём целенаправленного обращения внимания потребителя, как на конкретные марки товаров, так и на указание товаров в целом. Информация «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное» не является обязательной информацией для потребителей, которая должна доводиться посредством вывески, так как не содержит сведений о продавце товара, месте его нахождения, режиме работы. Целевое назначение данной информации - формирование у неопределённого круга лиц интереса к товару (в данном случае к пиву) и способствование реализации этого товара.

Следовательно, информация «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное», размещенная на

фасаде магазина по адресу: г. Ижевск, ул. Ломоносова, д.19, является наружной рекламой пива.

Учитывая, что ИП <...> не были представлены доказательства прекращения распространения рекламы «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное» и «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА светлое, темное, живое, нефильтованное» на расстоянии ближе 100 метров от учебного заведения, до рассмотрения дела, руководствуясь п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пп. 37-44 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 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 следующего содержания: «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА рыба закуски к пиву свежая выпечка кофе напитки только свежее качественное», размещенную на фасаде продуктового магазина, расположенного в жилом доме № 19 по ул. Ломоносова (со стороны двора и со стороны жилого дома № 65, под вывеской «ПРОДУКТОВЫЙ МАГАЗИН») и на расстоянии 44 метров от 2-го корпуса ГОУВПО «Удмуртский государственный университет», а также рекламу следующего содержания: «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ДИВА светлое, темное, живое, нефильтованное», с изображением стрелки, на которой указано «15 метров», размещенную на рекламном щите, установленном на расстоянии 64 метров от 6-го корпуса ГОУВПО «Удмуртский государственный университет» (возле жилого дома № 65 по ул. Ломоносова, со стороны проезжей части улицы Красногеройская), ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать индивидуального предпринимателя <...> рекламораспространителем, нарушившим требования пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> 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, 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