

РЕШЕНИЕ

21 апреля 2009 года

г. Омск

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

председателя Комиссии – Шарова В.А., заместителя руководителя Омского УФАС России,

членов Комиссии:

Шмаковой Т.П. – начальника отдела контроля размещения государственного заказа;

Морозова А.А. – начальника отдела рекламы;

Каймаковой А.В. – главного специалиста – эксперта отдела рекламы;

Цынгаловой Е.А. – ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы;

Невойт Е.А. – специалиста 1 разряда отдела рекламы.

рассмотрев дело № 06-10.1/03-2009 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения на внешней стороне ограждения ледового сооружения для катания на коньках (далее по тексту - катка) физкультурно-оздоровительного комплекса лыжной базы, расположенного по адресу: г. Омск, территория ГОУ ВПО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» (в районе ТЭЦ-5, кадастровый номер участка 55:36:15 01 01:0153) (далее по тексту Snow-парк «Спортландия»), рекламы следующего содержания: «ПЯТЬ ОЗЕР. Благотворительный фонд «Пять озер» ОГРН 1055504018921»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе Вторушина Николая Николаевича (ИНН 550400448480, ОГРН 304550410000028), – Елецкой Ольги Васильевны (доверенность от 20 апреля 2009 г. , выдана ИП Вторушиным Н.Н.),

УСТАНОВИЛА:

В результате государственного контроля за соблюдением законодательства о рекламе специалистом Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области выявлен факт размещения на внешней стороне ограждения катка Snow -парка «Спортландия», рекламы следующего содержания: «ПЯТЬ ОЗЕР. Благотворительный фонд «Пять озер» ОГРН 1055504018921».

Кроме того, в процессе подготовки к возбуждению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе проведена выборочная проверка распространения рекламы водки, в результате которой установлен факт распространения на Интернет-странице www.5ozer.ru рекламы водки с названием «Пять озер». Элементы

графического и цветового оформления рекламы «ПЯТЬ ОЗЕР. Благотворительный фонд «Пять озер» ОГРН 1055504018921» совпадают с элементами оформления этикетки одноименной водки «Пять озер» (справка о проведении выборочной проверки от 07.04.2009 г.)

В рекламе, размещенной на внешней стороне спортивного сооружения (катка), помимо обозначения товарного знака «Пять озер» также содержится указание на благотворительный фонд «Пять озер» ОГРН 1055504018921, выполненное более мелким шрифтом по сравнению с обозначением товарного знака «Пять озер».

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случаев, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В рекламе присутствует указание на объект рекламирования – «Благотворительный фонд «Пять озер», для индивидуализации которого также используется товарный знак «Пять озер». Указание в рекламе на наименование «Благотворительный фонд «Пять озер», выполненное более мелким шрифтом концентрирует внимание потребителей рекламы не на фонде, а именно на товарном знаке «Пять озер».

Согласно свидетельству № 246710 от 22.05.2003, товарный знак «Пять озер» зарегистрирован под классами 32 (пиво) и 33 (алкогольные напитки), правообладателем данного товарного знака является ООО «Омсквинпром».

На основании вышеизложенного реклама, расположенная на внешней стороне ограждения катка Snow -парка «Спортландия», не может расцениваться как явно относящаяся к рекламе благотворительного фонда, поскольку содержит обозначение товарного знака «Пять озер», применяемое для индивидуализации одноименной водки, в связи с чем реклама направлена на привлечение внимания к товарному знаку, в том числе к водке «Пять озер» и продвижения ее на рынке.

Следовательно, распространение указанной рекламы должно осуществляться с учетом требований и ограничений, предусмотренных статьей 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 Закона «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.

Кроме того, согласно пункту 7 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в физкультурно-оздоровительных, спортивных сооружениях и на расстоянии ближе чем сто метров от таких сооружений.

На запрос Омского УФАС России индивидуальный предприниматель Вторушин Н.Н. представил договор аренды № 0-418 нежилого помещения (здания) от 01 ноября 2006 года, согласно которому Федеральное государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования Сибирский государственный университет физической культуры и спорта передает индивидуальному предпринимателю Вторушину Н.Н. во временное пользование нежилое помещение лыжной базы, расположенной по адресу: г. Омск, территория СибГАФК (район ТЭЦ-5), общей площадью 233,5 кв.м., для использования под физкультурно-оздоровительный комплекс.

Согласно выписке из ЕГРИП от 25.12.2006 года в отношении предпринимателя Вторушина Н.Н. (ИНН № 550400448480, ОГРН № 304550410000028) в сведениях о видах экономической деятельности внесены записи в качестве дополнительных видов: «Деятельность в области спорта» и «Физкультурно-оздоровительная деятельность».

Таким образом, Snow -парк «Спортландия», где предприниматель Вторушин Н.Н. осуществляет физкультурно-оздоровительную деятельность, является спортивным сооружением.

В связи с тем, что реклама «ПЯТЬ ОЗЕР. Благотворительный фонд «Пять озер» ОГРН 1055504018921» распространяется с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), размещена на внешней стороне ограждения спортивного сооружения Snow -парка «Спортландия», то данная реклама признается наружной.

Из объяснений предпринимателя Вторушина Н.Н. следует, что баннер «Благотворительный фонд «Пять озер» был предоставлен Благотворительным фондом «Пять озер» бесплатно с целью защиты зимнего катка от ветра, договор на размещение рекламы не заключался.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 21 настоящего Федерального закона.

По определению пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» индивидуальный предприниматель Вторушин Н.Н. является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, следовательно, несет ответственность за распространение ненадлежащей рекламы - «ПЯТЬ ОЗЕР. Благотворительный фонд «Пять озер» ОГРН 1055504018921», формирующей и поддерживающей интерес к водке «Пять озер», которая размещена с нарушением пунктов 5 и 7 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Комиссией установлено, что на момент рассмотрения дела наружная реклама «ПЯТЬ ОЗЕР. Благотворительный фонд «Пять озер» ОГРН 1055504018921» индивидуальным предпринимателем Вторушиным Н.Н. не распространяется.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей наружную рекламу с использованием товарного знака «Пять озер», применяемого для индивидуализации одноименной водки, распространенную на внешней стороне ограждения спортивного сооружения (катка) Snow-парка «Спортландия», поскольку в ней нарушены требования пунктов 5 и 7 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе индивидуальному предпринимателю Вторушину Николаю Николаевичу не выдавать в связи с тем, что в настоящее время наружная реклама с использованием товарного знака «Пять озер» не распространяется.

Решение изготовлено в полном объеме 27 апреля 2009 года.

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

Председатель Комиссии: В.А. Шаров

Члены Комиссии:

Т.П. Шмакова

А.А. Морозов

А.В. Каймакова

Е.А. Цынгалова

Е.А. Невоит