

Решение

22 июля 2010 года

г.Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Смирнов С.В.	-	председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
Швецова О.Ю.	-	член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,
Гришков Д.А.	-	член Комиссии, старший специалист 1 разряда отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 761-ФАС52-Р-21-07/06-10, возбужденное в отношении Закрытого акционерного общества «Винагропром» (г.Н.Новгород, ул. Почаинская, д. 17) по признакам нарушения пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии законного представителя Общества – директора Прока А.Е.,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления контроля за соблюдением требований рекламного законодательства на территории Нижегородской области специалистами Нижегородского УФАС России 15 июня 2010 года выявлено по адресу: г. Н.Новгород, ул. Добролюбова д. 8 оконных проемах здания магазина «Ильинский» размещение рекламных сообщений алкогольной продукции.

Рекламные сообщения содержали признаки нарушения пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», выразившиеся в распространении рекламы алкогольной продукции на внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений, а также в отсутствии в рекламе предупреждения о вреде чрезмерного употребления алкоголя.

Рекламораспространителем данной рекламы является ЗАО «Винагропром».

В связи с вышеизложенным, Нижегородское УФАС России 24 июня 2010 года вынесло Определение о возбуждении дела по признакам нарушения пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» в отношении ЗАО «Винагропром».

Заслушав доводы представителя ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

В ходе осуществления контроля за соблюдением требований ФЗ «О рекламе» на территории города Нижнего Новгорода специалистами Нижегородского УФАС России установили следующее:

15.06.2010 года на внешней стороне помещения, в котором расположен магазин «Ильинский» (в оконном проеме и на стеклянной входной двери) по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Добролюбова, д. 8, выявлены рекламные сообщения:

«*Всегда удачный выбор!*» (в рекламе содержится изображение бутылок алкогольной продукции: ликер «AmarettoAmore», настойка «Клюква на коньяке», водка «Золотая РУСЬ», коньяк «Старьяк», коньяк «Пятилетний»);

- «*АКЦИЯ! При покупке 2-х бутылок водки «КАЗЕНКА» 0,5 л. третью Вы получаете В ПОДАРОК!*».

Специалистами Нижегородского УФАС России составлен Акт № 15.

Торговую деятельность по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Добролюбова, д. 8 осуществляет ЗАО «Винагропром» (ИНН 5262100869, юридический адрес: 603001, г. Н.Новгород, ул. Почаинская, д. 17).

Данные сообщения являются рекламой алкогольной продукции, так как отвечают определению, указанному в пункте 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»:

реклама - 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект *рекламирования* - товар, средство его индивидуализации, 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, пункт 3 этой же статьи определил, что *товар* - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рекламные сообщения направлены на привлечение внимания неопределенного круга лиц – покупателей к объекту рекламирования - магазину «Ильинский», реализующему товар – ликер «AmarettoAmore», настойка «Клюква на коньяке», водка «Золот РУСЬ», коньяк «Старьяк», коньяк «Пятилетний» (рекламируемой в оконном проеме) и водки «КАЗЕНКА» (рекламируемой на стеклянной входной двери магазина), для формирования и поддержания интереса к нему, и его продвижение на рынке продажи алкогольной продукции.

Само мероприятие по вручению подарка – третьей бутылки водки «КАЗЕНКА» при покупке двух бутылок этой водки 0,5л. по своей сути является стимулирующим мероприятием, направленным на стимулирование потребителей к покупке определенного товара у конкретного продавца. В соответствии со статьей 9 ФЗ «О рекламе» стимулирующим мероприятием является такое мероприятие, условием участия в котором является приобретение определенного товара. Таким образом, сообщение «*АКЦИЯ! При покупке 2-х бутылок водки «КАЗЕНКА» 0,5 л. третью Вы получаете В ПОДАРОК!*» является рекламой стимулирующего мероприятия по реализации водки «КАЗЕНКА», т.е. рекламой этой водки.

В соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Вышеуказанные рекламные сообщения не имели предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя.

Таким образом, в данном случае имеет место нарушение требований части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в том числе 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.

В своем объяснении (исх.от 16.07.2010 №07/19) ЗАО «Винагропром» пояснило, что, по мнению общества, нарушение рекламного законодательства отсутствует, так как реклама размещена на рекламных конструкциях, которые закреплены к потолочной конструкции внутреннего помещения магазина.

Данный довод Комиссия не может принять по следующим основаниям. Хотя конструкция с рекламой: «*Всегда удачный выбор!*» расположена внутри помещения, однако окно является конструктивным элементом здания и размещение рекламы алкогольной продукции (ликер «АмареттоАmore», настойка «Клюква на коньяке», водка «Золотая РУСЬ», коньяк «Старьяк», коньяк «Пятилетний», водка «КАЗЕНКА») произведено таким образом, что зрительное восприятие рекламного сообщения потребителями рекламы возможно только со стороны улицы.

Рекламное сообщение «*АКЦИЯ! При покупке 2-х бутылок водки «КАЗЕНКА» 0,5 л. третью Вы получаете В ПОДАРОК!*» размещено на двери магазина рядом с вывеской о графике работы магазина и располагалось также таким образом, что зрительное восприятие рекламного сообщения потребителями рекламы возможно только с улицы.

Таким образом, в данном случае имеет место нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Рекламное сообщение «*Всегда удачный выбор!*» произведено и размещено в соответствии с Договором возмездного оказания услуг от 11.03.2010г., заключенного между ЗАО «Винагропром» (Заказчик) и ООО Рекламное агентство «Территория Рекламы» (Исполнитель) и Приложения №2 от 15.04.2010г. В соответствии со пунктом 1 статьи 1 Договора Исполнитель по заданию Заказчика оказывает услуги по комплексному рекламно-информационному обслуживанию. В соответствии с пунктом 2.3 статьи 2 Договора Заказчик обязуется своевременно предоставлять Исполнителю сведения и материалы, необходимые ему для исполнения настоящего договора. Исполнитель не несет ответственности за достоверность предоставляемой информации, а также за её соответствие действующему законодательству РФ. За содержание предоставленной информации ответственность несет Заказчик в полном объеме.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2, 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем является ЗАО «Винагропром».

Таким образом, ЗАО «Винагропром» нарушены требования пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представитель общества признал нарушение рекламного законодательства относительно распространения рекламного сообщения: «*Всегда удачный выбор! Ликер «Амаретто», Настойка «Клюква на коньяке», Водка «Золотая РУСЬ»*», размещенного в оконном проёме помещения магазина.

Относительно распространения рекламного сообщения: «*АКЦИЯ! При покупке 2-х бутылок водки «КАЗЕНКА» 0,5 л. третью Вы получаете В ПОДАРОК!*», представитель ЗАО «Винагропром» нарушение не признал. По мнению Общества, данное сообщение является информационным, и не носит рекламного характера.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу алкогольной продукции, распространенную ЗАО «Винагропром», поскольку ее размещение противоречит требованиям пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ЗАО «Винагропром» предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в отношении ЗАО «ВИНАГРОПРОМ».

Решение изготовлено в полном объеме 23 июля 2010 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 761-ФАС52-Р-21-07/06-10-01

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

22 июля 2010 года

г.Н.Новгород

<...>

1. ЗАО «ВИНАГРОПРОМ» в срок **до 20 августа 2010 года** прекратить нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы алкогольной продукции в оконном проёме магазина «Ильинский» по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Добролюбова д. 8.

2. ЗАО «ВИНАГРОПРОМ» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 23 августа 2010 года**.

ПРЕДПИСАНИЕ по делу № 761-ФАС52-Р-21-07/06-10-03

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

<...>

1. ЗАО «ВИНАГРОПРОМ» в срок **до 20 августа 2010 года** прекратить нарушение части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы алкогольной продукции без предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя.

2. ЗАО «ВИНАГРОПРОМ» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 23 августа 2010 года**.