

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 16-03-5/21-02/123

08 июля 2016 г.

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 27 июня 2016 г

Решение изготовлено в полном объеме 08 июля 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - заместитель руководителя Управления
– Никуйко Ирина Борисовна,
Члены Комиссии - главный специалист-эксперт – Козубова Елизавета Михайловна
заместитель начальника отдела – Дьякова Анастасия Сергеевна

в присутствии – представителя управления архитектуры и градостроительства администрации городского округа – Волжский Волгоградской области Султановой О.Н.,

рассмотрев дело № 16-03-5/21-02/123, возбужденное в отношении ООО «Романо» (в ходе дела также в качестве лица в отношении которого возбуждено дело привлечена ИП Малякина Ю.С.) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения наружной рекламы пивного магазина, расположенного в г. Волжском Волгоградской области по адресу: ул. Мира, д. 75а, следующего содержания: *«Все за разливным, товарищи! ПИВНАЯ Магазин разливных напитков. Богатый выбор закусок, широкий ассортимент напитков»*. Слева от названия «Пивная» расположены изображения орденов В.И. Ленина и Октябрьской революции, а также рекламы видов пива: «Жигулевское», «Старый Мюнхен», «Немецкое», «Светлый Эль», «Крафт» и т.д. с *внешней* стороны стеклянной двери данного магазина,

УСТАНОВИЛА:

Территориальный антимонопольный орган Федеральной антимонопольной службы, осуществляющий надзор за соблюдением законодательства о рекламе, руководствуется в своей деятельности Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508 (далее Правила).

В соответствии с п. 12 Правил дело может быть возбуждено Федеральной антимонопольной службой или ее территориальными органами по собственной инициативе при выявлении фактов, указывающих на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также по представлению прокурора, обращению органа государственной власти или органа местного

самоуправления, заявлению физического или юридического лица.

В Волгоградское УФАС России поступили два заявления от информационного агентства «Блокнот Волжский» (вх. № 10539 от 24.12.2015, поступило через контактную форму на сайте Управления), а также от администрации городского округа - город Волжский (вх. 10621 от 28.12.2015) с жалобой на нарушение Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в наружной рекламе, размещенной над входом в пивной магазин, расположенный в г. Волжском Волгоградской области по адресу: ул. Мира, д. 75а, следующего содержания: *«Все за разливным, товарищи! ПИВНАЯ Магазин разливных напитков. Богатый выбор закусок, широкий ассортимент напитков». Слева от названия «Пивная» расположены изображения орденов В.И. Ленина и Октябрьской революции, а также рекламы видов пива: «Жигулевское», «Старый Мюнхен», «Немецкое», «Светлый Эль», «Крафт» и т.д. с внешней стороны стеклянной двери данного магазина.*

По мнению администрации г. Волжского данная реклама нарушает рекламное законодательство, поскольку содержит изображения орденов В.И. Ленина и Октябрьской революции.

По мнению ИА «Блокнот Волжский», данная реклама «оскверняет историческую память».

Сотрудниками Волгоградского УФАС России был произведен мониторинг наружной рекламы и составлен акт № 184-Р от 20.01.2016. Факт размещения спорной рекламы подтвердился.

По данным, предоставленным администрацией городского округа - город Волжский, земельный участок под магазином арендует ООО «Романо» (ИНН/КПП 3435028800/343501001 ОГРН 1023402008299 адрес: ул. Мира, д. 75а, г. Волжский, Волгоградская область, 404131). В подтверждение представлена копия договора аренды земельного участка № 12023 от 14.08.2013 по адресу: ул. Мира, д. 75а, г. Волжский, Волгоградская область.

Согласно данных ЕГРЮЛ на сайте <https://egrul.nalog.ru/> юридическое лицо ООО «Романо» (ИНН/КПП 3435028800/343501001 ОГРН 1023402008299) официально зарегистрировано по адресу ул. Мира, д. 75а, г. Волжский, Волгоградская область.

Сотрудниками Волгоградского УФАС России был произведен мониторинг наружной рекламы и составлен акт № 184-Р от 20.01.2016. Факт размещения спорной рекламы подтвердился. Кроме того, актом мониторинга также было установлено распространение рекламы пива с внешней стороны стеклянной двери магазина «Пивная» с текстом «Акция!!!» и указанием конкретных видов пива, реализуемых в магазине.

В ходе рассмотрения заявлений Управлением были установлены признаки нарушения ч. 6 ст. 5, п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 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.

Согласно части 6 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

В отношении ООО «Романо» определением от 29 марта 2016 г. было возбуждено производство по делу № 16-03-5/21-02/123 по признакам нарушения ч. 6 ст. 5, п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006.

В ходе рассмотрения дела от ООО «Романо» в адрес Управления поступили следующие объяснения (вх. 3225 от 12.04.2016): торговый павильон расположенный по адресу ул. Мира, д. 75а, г. Волжский и принадлежащий ООО «Романо» сдается Обществом в аренду ИП Малякиной Ю.С. согласно договору аренды от 01.12.2015. В указанном договоре не упоминается об условиях размещения рекламы на арендуемой площади как внутри, так и снаружи. Документы приобщены к материалам данного дела. Также ООО «Романо» сообщило о том, что ненадлежащая реклама демонтирована сразу после получения определения.

ИП Малякина Ю.С. (личность удостоверена по паспорту) по собственной инициативе явилась на заседание Комиссии 20.04.2016, узнав о назначенном заседании от ООО «Романо».

На заседании Комиссии ИП Малякина Ю.С. пояснила, что снимает площадь в торговом помещении с 2015 года для торговой деятельности. Ассортимент в основном составляют различные виды лимонадов. Ненадлежащая рекламная вывеска досталась ей якобы от предыдущих арендаторов данного помещения. ИП Малякина Ю.С. не согласна с наличием в данной рекламе признаков нарушения ч. 6 ст. 5, п. 5 ч. 2 ст. 21 закона о рекламе. По ее словам слово «Пивная» не является производным от слова «пиво», а образовано от слова «пить», следовательно данная реклама не нарушает рекламного законодательства. Также ИП Малякина Ю.С. не считает, что изображения орденов рядом с рекламой алкогольной продукции могут кого-либо оскорбить.

Комиссия приняла решение о привлечении ИП Малякиной Ю.С. в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства.

Определением об отложении от 21.04.2016 рассмотрение дела было назначено на 11.05.2016, а также определена обязанность ИП Малякиной Ю.С. предоставить письменные объяснения по факту обнаружения признаков нарушения ч. 6 ст. 5, п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», период распространения рекламы, лицо, принявшее решение об установке данной рекламы, документы, которыми оформлены правоотношения сторон в связи с размещением рекламы.

Определение об отложении дела было получено всеми сторонами по делу.

На заседание Комиссии 11 мая 2016 года полномочные представители сторон по делу не явились. По причине неявки ИП Малякиной Ю.С. на заседание Комиссии, а также ввиду непредставления от ИП Малякиной Ю.С. письменных объяснений, Комиссия определением отложила рассмотрение дела на 27.06.2016.

От ИП Малякиной Ю.С. были получены письменные объяснения (вх. 4793 от 27.05.2016), в которых ИП указывает, что спорную информационную вывеску, по ее мнению, нельзя считать рекламой, так как она не рекламирует никакого определенного товара или вида услуг, а лишь информирует граждан о наличии в данном магазине разливных напитков. Также ИП Малякина Ю.С. поясняет, что на данной информационной вывеске не были изображены точные копии орденов В.И. Ленина и Октябрьской революции, они не являются образами указанных государственных наград СССР, а были нарисованы как вымышленные подобию наград, поэтому историческую память оскорблять не могут.

Помимо прочего ИП Малякина указывает, что вывеска направлена на информирование граждан о том, что в магазине «Пивная» продаются напитки по качеству и цене, соответствующие «советскому» стандарту, то есть хорошего качества и по низкой цене.

По мнению ИП Малякиной Ю.С. информационная вывеска не содержала призыва к распитию именно алкогольной продукции, а сообщала о наличии в магазине разливных напитков, в том числе кваса и лимонада.

Представитель управления архитектуры и градостроительства администрации городского округа – Волжский Волгоградской области Султанова О.Н. на заседании Комиссии 27.06.2016 подтвердила, что использование образов реальных советских орденов в рекламе алкогольной продукции является недопустимым.

Комиссия Волгоградского УФАС России, изучив материалы дела, а также оценив устные и письменные пояснения сторон установила следующее.

Согласно статье 1 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) одной из основных целей данного федерального закона является реализация прав потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В соответствии с Законом о рекламе (п.1 ст. 3) 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.

Рассматриваемая информация, распространяемая в г. Волжском, над входом в пивную, адресована неопределенному кругу лиц, по своему содержанию направлена на привлечение внимания («Все за разливным, товарищи!»), формирование и поддержание интереса к пивному магазину «Пивная» и продаваемым в нем товарам (разливное пиво), то есть содержит все признаки рекламы, закрепленные в пункте 1 статьи 3 Закона о рекламе, и, следовательно, является рекламой.

Комиссия, оценив содержание спорной информации, приходит к выводу, что размещение призывных надписей и изображений орденов не является обязательной для размещения на вывеске информацией, следовательно, информация «Все за разливным, товарищи! Пивная. Магазин разливных напитков. Богатый выбор закусок, широкий ассортимент напитков», размещенная над входом в пивной магазин является именно рекламой, а не просто вывеской.

Согласно Письму ФАС России от 28.11.2013 № АК/47658/13 «О квалификации конструкций в качестве рекламных или информационных» при решении вопроса о размещении на здании обязательной для потребителей информации (вывеска) или рекламы, следует принимать во внимание ее *целевое назначение* и обстоятельства размещения такой информации на здании. По мнению ФАС России, если целевым назначением сведений о наименовании организации и виде ее деятельности не является информирование о месте нахождения организации, то такие сведения могут быть квалифицированы как реклама.

Объектом рекламирования является пивной магазин «Пивная» и такой вид алкогольной продукции как разливное пиво. При этом реклама является наружной.

В соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 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.

В нарушение данной нормы на внешней стене пивного магазина «Пивная» размещена информация рекламного характера следующего содержания: *«Все за разливным, товарищи! ПИВНАЯ Магазин разливных напитков. Богатый выбор закусок, широкий ассортимент напитков»*. Слева от названия «Пивная» расположены изображения орденов В.И. Ленина и Октябрьской революции.

Также специалистами Волгоградского УФАС России была выявлена реклама видов пива: «Жигулевское», «Старый Мюнхен», «Немецкое», «Светлый Эль», «Крафт» и т.д. с *внешней* стороны стеклянной двери данного магазина», что подтверждается актом мониторинга № 184-Р от 20.01.2016, а также фотографией, предоставленной ООО «Романо» в ходе дела (вх. № 3225 от 12.04.2016). Данная реклама также размещена с нарушением требований п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе, согласно которой 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемая реклама нарушает п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

Сравнительный анализ вывески пивного магазина «Пивная» и заглавия газеты «Правда». Заглавие газеты расположено вверху первой страницы газеты, в самом верху расположен слоган: «Пролетарии всех стран, соединяйтесь», подчеркнутый черной прямой линией; далее название партии «Коммунистическая партия

Советского Союза», также подчеркнутая черной прямой линией; ниже слева направо изображены образы орденов В.И. Ленина и Октябрьской революции и название газеты «ПРАВДА» (буквы «А» слова «правда» изображены с использованием двух черточек посередине букв); ниже расположена дата основания газеты, правее название «Орган Центрального Комитета КПСС», подчеркнутое черной прямой линией, под линией располагаются порядковый номер выпуска газеты, дата выпуска этого номера и цена.

На вывеске пивного магазина «Пивная» сверху располагается слоган: «Все за разливным, товарищи!», подчеркнутый черной прямой линией; ниже слева направо изображены образы орденов В.И. Ленина и Октябрьской революции и название «Пивная», в левом нижнем углу вывески располагается фраза: «Богатый выбор закусок, широкий ассортимент напитков», далее под названием «Пивная» фраза «Магазин разливных напитков», также подчеркнутая черной прямой линией.

Комиссия приходит к выводу, что композиционная схема рассматриваемой рекламы (в совокупности изобразительных элементов и образов, а также текстового содержания), аналогична оформлению газеты «Правда».

Изучив изображения орденов в рассматриваемой рекламе, Комиссия приходит к выводу, что используемые в рекламе пивного магазина «Пивная» изображения по пропорциям, расположению изобразительных элементов, соответствуют описаниям знаков Ордена Ленина и Ордена Октябрьской революции и являются образами указанных государственных наград СССР.

По мнению заявителей, данная реклама «оскверняет историческую память».

Согласно части 6 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Как разъяснил ФАС России (письмо [ФАС России от 29.04.2013 № АД/17355/13 «О порядке применения части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе»](#)), данное положение Федерального [закона](#) «О рекламе» запрещает использовать в рекламе 1) бранные слова, 2) непристойные образы, сравнения, выражения, 2) оскорбительные образы, сравнения, выражения.

К бранным словам относятся нецензурные слова, а также к таким словам, по мнению специалистов ФАС России, могут быть отнесены слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорбления.

К непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость

отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

Изображение государственных наград в целях рекламирования алкогольной продукции и мест их реализации, по мнению Комиссии, не отвечает общепринятым нормам поведения в обществе. Таким образом, использование образов орденов в рекламе пива содержит признаки непристойности.

Кроме того, использование данных образов и выражений может оскорбить ветеранов и пожилых людей, для которых данная символика и лозунги советских времен является идейной ценностью, так как подспудно (неявно) принижает значимость заслуг реальных лиц, награжденных данными государственными наградами.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемая реклама содержит нарушение [части 6 статьи 5](#) Закона о рекламе.

Согласно ч. 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 6 ст. 5 указанного Закона несет рекламодатель, ответственность за нарушение п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Пунктом 5 ст. 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Пунктом 7 ст. 3 Закона о рекламе установлено, что рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Малякина Ю.С. (ИНН 343511240192 ОГРНИП 314343512700014).

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что ООО «Романо» давало согласие на размещение ненадлежащей рекламы, договором аренды, заключенным с ИП Малякиной Ю.С. также не предусмотрено размещение какой-либо рекламы на арендуемой площади.

Комиссия приходит к выводу, что заинтересованным рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП Малякина Ю.С.

ИП Малякина Ю.С в ходе дела не представила надлежащих доказательств устранения нарушения, в связи с этим у Комиссии имеются основания для выдачи

предписания.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закон о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Волгоградского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать наружную рекламу, распространяемую на пивном магазине по адресу: г. Волжский Волгоградской области, ул. Мира, д. 75а, следующего содержания: *«Все за разливным, товарищи! ПИВНАЯ Магазин разливных напитков. Богатый выбор закусок, широкий ассортимент напитков»*, слева от названия «Пивная» расположены изображения орденов В.И. Ленина и Октябрьской революции, а также рекламу пива: «Жигулевское», «Старый Мюнхен», «Немецкое», «Светлый Эль», «Крафт» и т.д. с внешней стороны стеклянной двери данного магазина, ненадлежащей, нарушающей требования ч. 6 ст. 5, п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006.

2. Выдать ИП Малякиной Ю.С. предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП Малякиной Ю.С. (ОГРНИП 314343512700014, ИНН 343511240192).

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня вынесения решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.