

РЕШЕНИЕ

по делу № 58

04 октября 2011 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 58 возбужденное в отношении ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» на основании заявления Екатеринбургского городского родительского комитета (далее – ЕГРК) с жалобой на распространение рекламы пива «Kozel», содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 58 по признакам нарушения законодательства о рекламе возбуждено Определением о выделении дела № 58 в отдельное производство от 05 июля 2011 г. (исх. № 6525 от 19.07.2011), в соответствии с Решением Комиссии Свердловского УФАС России от 05 июля 2011 г. по делу № 49.

Рассмотрение дела было назначено на 25.08.2011 и по итогам заседания было отложено на 04.10.2011 в связи с неявкой лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Орион», а также необходимостью получения дополнительной информации для правильного разрешения дела.

Как сообщает заявитель, реклама пива «Kozel», размещенная на рекламной конструкции, по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125, расположена в радиусе менее 100 метров от стоматологического салона ООО «МК Восточная» (г. Екатеринбург, ул. Восточная, 96), что нарушает требования п.6 ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе».

Согласно представленным сведениям, а также в ходе рассмотрения дела ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» нарушение рекламного законодательства не признало.

Представителем ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» в письменном виде (вх. № 01-11205 от 01.08.2011) а также на заседаниях Комиссии даны следующие пояснения:

ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» в ходе рассмотрения дела № 49 представило договор аренды № 13 от 30.12.2010 с ООО «Орион» (620000, г. Екатеринбург, ул. Громова, 142 – 115), согласно которому ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» (арендодатель) сдало в аренду ООО «Орион» (арендатор) рекламные плоскости, принадлежащие ООО «Рекламная фирма Хэт-трик», в том числе рекламную

конструкцию, расположенную по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125.

В ходе рассмотрения дела № 49 по признакам нарушения законодательства о рекламе, законный представитель ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» Зульхарнеев М.З. сообщил, что с фактом нарушения согласен и причиной участвовавших со стороны Общества нарушений п.6 ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе» является то, что в конце 2010 г. на сервере с базой данных частично вышел из строя жесткий диск (появились сбойные кластеры). В связи с этим некоторые поля таблиц базы данных были утеряны.

Также Обществом при рассмотрении дела № 58 по признакам нарушения законодательства о рекламе заявлено, что стоматологический салон ООО «МК Восточная» (г. Екатеринбург, ул. Восточная, 96) не осуществляет свою деятельность и закрыт. ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» в Министерство здравоохранения Свердловской области был сделан запрос информации (от 06 июля 2011 г.) о том, выдавалась ли ООО «МК Восточная» лицензия на оказание стоматологических услуг и период действия данной лицензии, на что был получен ответ (исх. № 01-13/662 от 13.07.2011) – лицензия на осуществление медицинской деятельности ООО «МК Восточная» Министерством здравоохранения Свердловской области не выдавалась.

Следовательно, как полагает ООО «Рекламная фирма Хэт-трик», можно сделать вывод о том, что размещение рекламы пива «Kozel» на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125 не является нарушением п.6 ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе», поскольку ООО «МК «Восточная» не имея лицензии не вправе осуществлять свою деятельность как стоматология (не является медицинской организацией) и фактически не осуществляла свою деятельность, что подтверждается имеющимися в деле фотографиями и письмом из Министерства здравоохранения Свердловской области.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Орион» (620000, г. Екатеринбург, ул. Громова, 142 – 115; 620014, г. Екатеринбург, а/я 490), ни на одно из заседаний Комиссии не явилось, запрошенных сведений не представило. Почтовая корреспонденция, отправленная на юридический адрес ООО «Орион», возвращается в Управление с пометками «Возврат по истечении срока хранения». Данный факт свидетельствует об уклонении ООО «Орион» от получения почтовой корреспонденции и, соответственно, об уклонении от участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе и представлении запрашиваемых сведений.

Свердловским УФАС России был сделан запрос (исх. № 6596 от 20.07.2011) в Департамент по управлению муниципальным имуществом при Администрации г. Екатеринбурга (далее – Департамент) по вопросу уведомления, в соответствии с ч.9.3 ст.19 ФЗ «О рекламе», ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» вышеуказанного органа о возникновении у третьих лиц прав в отношении рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125. На данный запрос был получен ответ (вх. № 01-11768 от 10.08.2011), согласно которому по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125 установлена рекламная конструкция формата 3х6 м на основании «Разрешения на установку рекламной конструкции» и «Договора на установку рекламной конструкции», оформленных и выданных Департаментом ООО «Рекламная фирма Хэт-трик». Уведомлений от Общества о

возникновении у третьих лиц прав в отношении указанных конструкций в Департамент не поступало.

В деле имеются материалы о том, что уведомление от ООО «Рекламная фирма Хэтрик» о возникновении у третьих лиц прав в отношении рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125, поступило в адрес Департамента только 18.08.2011.

Свердловским УФАС России был сделан запрос (исх. № 8695 от 14.09.2011) в Министерство здравоохранения Свердловской области с просьбой представить имеющуюся у них информацию о хозяйствующих субъектах, осуществляющих медицинскую деятельность в течение 2011 г. по адресу: 620026, г. Екатеринбург, ул. Восточная, 96, на что был получен ответ о том, что в федеральном реестре действующих лицензий по медицинской деятельности на территории Свердловской области по вышеуказанному адресу организации и индивидуальные предприниматели, осуществляющие медицинскую деятельность, отсутствуют.

Управлением неоднократно направлялись запросы (исх. № 6633 от 21.07.2011, исх. № 8696 от 14.09.2011) в ООО «МК «Восточная» с просьбой предоставить сведения о наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности, а также о периоде времени, в который ООО «МК «Восточная» осуществляется деятельность по оказанию медицинских услуг. В материалах дела присутствует отметка о том, что запрос информации (исх. № 6633 от 21.07.2011) был получен на руки представителем ООО «МК «Восточная» (врач Слесарева) 28.07.2011. Ответы на запросы информации Свердловским УФАС России получены не были.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения лица, в отношении которого возбуждено дело по признакам нарушения рекламного законодательства, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам:

Целями Федерального закона «О рекламе» являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст. 1 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 №38-ФЗ).

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 (п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

В мае 2011 г. по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125, на рекламной конструкции, менее чем в 100 метрах от стоматологического салона ООО «МК «Восточная», была размещена реклама пива «Kozel».

В соответствии с п.6 ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе», реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе, 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.

Довод представителя ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» о том, что размещение рекламы пива «Kozel» на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125 не является нарушением п.6 ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе», поскольку ООО «МК «Восточная», не имея лицензии, не вправе осуществлять свою деятельность как стоматология (не является медицинской организацией) и фактически не осуществляла свою деятельность, нельзя считать обоснованным, поскольку фактическая деятельность ООО «МК «Восточная» осуществлялась, о чем свидетельствует получение запроса информации Свердловского УФАС России на руки представителем Общества в лице врача Слесаревой и в материалах дела присутствует отметка, подтверждающая данный факт.

Обязанность рекламораспространителя соблюдать требования и ограничения ФЗ «О рекламе», в том числе соблюдения 100 – метровой зоны не зависит от законности либо незаконности действий третьих лиц, в частности от законности (незаконности) деятельности ООО «МК «Восточная» по адресу: г. Екатеринбург, ул. Восточная, 96.

На основании вышеизложенного, с учетом мнения заявителя и представленных им материалов, реклама пива «Kozel», размещенная на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125, распространялась менее чем в 100 метрах от ООО «МК «Восточная», таким образом, нарушая п.6 ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространителем, в соответствии со ст.19 ФЗ «О рекламе» является владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо), то есть собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Разрешение на установку рекламной конструкции выдано Департаментом по управлению муниципальным имуществом при Администрации г. Екатеринбурга ООО «Рекламная фирма Хэт-трик», то есть Общество является владельцем рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125.

Довод ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» о непричастности к распространению указанной рекламы пива и ссылка его на ООО «Орион», как на лицо, допустившее нарушение рекламного законодательства, нельзя считать обоснованным, поскольку ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» передало в рамках договора аренды № 13 от 30.12.2010 ООО «Орион» рекламную конструкцию, расположенную по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125 на период с 01.05.2011 по 31.05.2011. О

факте передачи рекламной конструкции ООО «Орион» ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» уведомило Департамент по управлению муниципальным имуществом при Администрации г. Екатеринбурга только 18.08.2011.

Исходя из сведений, сообщенных законным представителем и защитником ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» в ходе рассмотрения дела № 49 по признакам нарушения законодательства о рекламе, следует, что ООО «Орион» и ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» являются сораспространителями рекламы на рекламной конструкции по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125, поскольку ООО «Орион» в рамках договора аренды № 13 от 30.12.2010 приняло данную рекламную конструкцию для проведения рекламных компаний, а ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» фактически осуществляло программное сопровождение рекламных компаний, ведение базы размещаемых рекламных макетов и проверку их соответствия на предмет соответствия ФЗ «О рекламе», сотрудники ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» были задействованы в процессе размещения рекламы на данной конструкции (системный администратор).

Таким образом, ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» и ООО «Орион» являются сорекламораспространителями данной рекламы.

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требований п.6 ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе»).

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 ФЗ «О рекламе» Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Согласно п.43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утвержденных Постановлением Правительства РФ №508 от 17.08.2006) дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст.14.3 КоАП РФ.

Согласно п.1 ч.1 ст.28.1.КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 - 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с п. 37 – 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу пива «Kozel», распространенную в мае 2011 г. ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» и ООО «Орион» на рекламной конструкции, по адресу: г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, 125, ненадлежащей, поскольку в ней нарушено требование п.6 ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе», что выразилось в размещении вышеуказанной рекламы менее чем в 100 метрах от стоматологического салона ООО «МК Восточная» (620026, г. Екатеринбург, ул. Восточная, 96).
2. Предписание не выдавать в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.
3. Законному представителю ООО «Рекламная фирма Хэт-трик» (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **01 декабря 2011 года в 11 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.
4. Законному представителю ООО «Орион» (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **01 декабря 2011 года в 12 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.