РЕШЕНИЕ

по делу № 14-03-21-02/545

27 ноября 2014 г. г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 27 ноября 2014 г.

Решение изготовлено в полном объеме 27 ноября 2014 г.

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

председатель Комиссии - Никуйко Ирина Борисовна, заместитель руководителя Управления;

член Комиссии – Демичева Ксения Александровна, старший государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы;

член Комиссии – Кузнецова Дарья Александровна, государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы;

член Комиссии – Донцов Дмитрий Александрович, специалист первого разряда отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы

рассмотрев дело № 14-03-21-02/554 возбужденное по признакам нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального Закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе») в отношении ИП Журбенко Д.А., по факту распространения рекламной информации алкогольной продукции на конструктивном элементе с внешней стороны многоэтажного здания (адрес: Волгоградская обл, р.п. Городище, ул. Чуйкова, 11)

в отсутствии представителя ИП Журбенко Д.А.

УСТАНОВИЛА:

На основании поступившего в Волгоградское УФАС России обращения (вх. № 7325 от 26.08.2014 г.) с жалобой на распространение ненадлежащей наружной рекламы алкогольной продукции (пива), специалистами Волгоградского УФАС России, с выездом на место был проведен мониторинг рекламы, размещенной на углу многоэтажного жилого здания, справой стороны (адрес: Волгоградская обл., р.п. Городище, ул. Чуйкова, 11).

По результатам мониторинга был составлен акт № 112-Р от 09.09.2014 г.

В ходе мониторинга было установлено следующее:

На углу многоэтажного жилого здания, на уровне первого этажа размещен широкий тент с живописным изображением низкого деревянного забора, деревьев, цветов, стилизованной надписью «Пивоман. Сеть магазинов» (в виде вывески, весящей на цепях), Помимо этого на тенте изображены деревянные бочки с кранами и этикетками, имеющими надписи: на одной бочке - «Лысковский пивоваренный завод»; не другой бочке - «Ceska desitka».

По факту распространения указанной рекламы, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области определением от 06.10.2014 в отношении ИП Журбенко Дмитрия Александровича было возбуждено дело № 14-03-21-02/554 по признакам нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

Определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе, было направлено по адресу: _____ Определение индивидуальным предпринимателем получен не был, вернулся с отметкой «истек срок хранения».

Представитель ИП Журбенко Д.А. на заседание комиссии не явился, объяснений не представил.

В связи с отсутствием лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения ФЗ «О рекламе» и необходимостью получения дополнительной информации, рассмотрение дела было отложено на 27 ноября 2014 г. Копия определения об отложении и копия определения о возбуждении были направлены индивидуальному предпринимателю заказным письмом с уведомлением. Конверт с Определениями ИП Журбенко Д.А. получен не был (данные сайта Почта России, Отслеживание почтовых отправлений).

Исследовав имеющиеся материалы дела, Комиссия Волгоградского УФАС России установила следующее.

В соответствии с Федеральным Законом от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ «Об обороте алкогольной продукции», алкогольная продукция – это пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама – это 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 Письмом ФАС России от 05.04.2007 г. № АЦ/4624, под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о неком лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Рассматриваемая информация является рекламой, т.к.:

- адресована неопределенному кругу лиц.

- распространяется на конструктивном элементе, прикрепленному к внешней стене продуктового магазина;

- направлена на привлечение внимания и продвижение продукции;

- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижению на рынке.

Согласно п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - 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.

Объектом рекламирования в рассматриваемом случае является средство индивидуализации изготовителя алкогольной продукции – «Лысковский пивоваренный завод», а также сама продукция данного изготовителя – пиво «Ceska desitka»

В соответствии с ч. 4 ст. 2 ФЗ «О рекламе», специальные требования и ограничения, установленные Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, 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.

Согласно п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального 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 требований п. 5 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая реклама ЗАО «Лысковский пивоваренный завод» и «Ceska desitka» размещена на внешней стене здания, находящегося по адресу: Волгоградская обл., р.п. Городище, ул. Чуйкова, д. 11.

В соответствии с п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с

использованием любых средств.

В данном случае рекламораспространителем выступил ИП Журбенко Д.А., осуществляющий торговлю пивом в магазине, на внешних стенах которого располагается реклама алкогольной продукции (пива).

Согласно ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных п. 5 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 2 ст. 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия приходит к выводу о возможности вынесения решения в отсутствие объяснений лица, в отношении которого возбуждено дело, ввиду наличия доказательств распространения ненадлежащей рекламы, а также непринятия мер индивидуальным предпринимателем по получению почтовой корреспонденции по адресу, указанному в ЕГРИП.

Сведения о месте жительства индивидуального предпринимателя Журбенко Д.А. представлены Инспекцией Федеральной налоговой службой по г. Волгоград от 23 сентября 2014 года, т.е. в период рассмотрения заявления, в последующем рассмотрения дела, индивидуальный предприниматель был зарегистрирован по адресу: _____. По указанному адресу индивидуальный предприниматель извещался о возбуждении производства по делу № 14-03-21-02/554, времени и месте рассмотрения дела, в последующем по тому же адресу было направлено и Определение об отложении и продлении рассмотрения дела № 14-03-21-02/554. В материалах отсутствуют сведения об ином месте нахождения или почтовом адресе ответчика. Комиссия приходит к выводу о надлежащем уведомлении ИП Журбенко Д.А. о рассмотрении данного дела.

Поскольку, у Комиссии отсутствуют доказательства того, что в настоящий момент рассматриваемая реклама не распространяется, имеются основания для выдачи предписания ИП Журбенко Д.А. о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – п. 5 ч. 2 ст. 21 ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» № 38-ФЗ.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», пунктами 36 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия Волгоградского УФАС России.

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу пива с изображением средства индивидуализации изготовителя алкогольной продукции – «Лысковский пивоваренный завод», а также пива «Ceska desitka», размещенную ИП Журбенко Д.А размещена на внешней стороне здания, находящегося по адресу г. Волгоград, р.п. Городище, ул. Чуйкова, д. 11 ненадлежащей, нарушающей п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе";

3. Выдать ИП Журбенко Д.А. предписание об устранении нарушения рекламного законодательства.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Волгоградского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ в отношении ИП Журбенко Д.А.

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.