ООО «Бирлин»

ул. Советская, д. 85,

помещение 9, г. Уссурийск, 692512

e-mail: fixfiber@mail.ru

Управление градостроительства Администрации Уссурийского городского округа

ул. Октябрьская, 58,

г. Уссурийск, Приморский край, 692519.

e-mail: grad@adm-ussuriisk.ru

admin@adm-ussuriisk.ru

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 025/05/21-1085/2019

21 января 2020 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: <...> – руководитель;

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы, рассмотрев 21.01.2020 дело № 025/05/21-1085/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Бирлин» (ИНН 2511079815; КПП 251101001; ОРГН 1122511003152) (далее – ООО «Бирлин»; Общество), по адресу: г. Уссурийск, ул. Сергея Ушакова, д. 35, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») по факту распространения информации с признаками нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствии представителей сторон по делу,

УСТАНОВИЛА:

27.09.2019 из ФАС России в Приморское УФАС России поступило обращение управления градостроительства Администрации Уссурийского городского округа (вх.№7740) в отношении рекламы ООО «Бирлин» в магазине «Beerlin», расположенном в городе Уссурийск по ул. Чичерина, 124, по признакам нарушения ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении обращения Приморским УФАС России было установлено следующее.

На фасаде здания расположенном по адресу: г. Уссурийск, ул. Сергея Ушакова, д. 35, размещена реклама сети магазинов разливного пива «Beerlin», при этом нарушены требования статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В частности, на фото № 1, имеется изображение бокала с пенным напитком напоминающего пиво, при этом есть упоминание «Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью», тем самым подразумевая, что на изображении алкогольная продукция.

В соответствии с Письмом ФАС России от 24.01.2011 № АК/1829/11 «О разграничении понятий вывеска и реклама», а также Письмом ФАС России от 26.12.2013 № АК/53059/13 «О разграничении понятий вывеска и реклама» системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

Поскольку рассматриваемая рекламная информация не содержит указания на конкретные марки алкогольной продукции (пива), то в данном случае имеет место не реклама пива и алкогольной продукции, а рекламируется фирменная сеть магазинов разливных напитков «Beerlin» как продавец алкогольной продукции (фото № 2).

Вместе с тем, согласно пункту 4 части 2 статьи 2 ФЗ «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 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.

Таким образом, поскольку рассматриваемая рекламная информация о продавце

алкогольной продукции (пива) установлена с использованием технических средств стабильного территориального размещения, а именно: на рекламной конструкции размещенной на внешней стене здания, в котором располагается фирменная сеть магазинов разливных напитков «Beerlin», то в данном случае содержатся признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В связи с вышеизложенным, Приморским УФАС России в отношении ООО «Бирлин» было вынесено определение о возбуждении дела№ 025/05/21-1085/2019 (исх. № 9939/06-2 от 21.11.2019) по признакам нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

18.12.2019 в Приморское УФАС России поступили письменные объяснения ООО «Бирлин» (вх. № 9919) в котором, Общество сообщило, что предприятие розничной торговли ООО «Бирлин» расположено в г. Уссурийск, ул. Ушакова, д. 33, в встроено-пристроенном помещении к жилому дому.

Ранее Общество размещало рекламную информацию с изображением бокала с напитком желтого цвета и надписью «Бирлин. Сеть магазинов разливных напитков». Осенью 2018 года рекламная информация Обществом была самостоятельно изменена, а именно: закрашена текстовая часть на панно с изображением бокала с напитком желтого цвета.

Таким образом, с осени 2018 года по настоящее время на панно имеется изображение бокала с напитком желтого цвета без индивидуализирующих признаков; характеристик; цены; панно не содержит указания на объект рекламирования, в том числе наименования организации, названия товара, средств индивидуализации юридических лиц и товаров, работ, которые позволяют выделить конкретное лицо или конкретный товар среди множества однородных, следовательно, как указывает ООО «Бирлин», данное панно не является наружной рекламой, и разрешения на его размещение не требуется.

Также Общество указало, что размещение рекламной информации на фасаде розничного магазина производится с разрешения собственника нежилого объекта на основании договора аренды нежилого помещения от 01.07.2019.

В пункте 3.2.4 вышеназванного договора установлено, что арендатор имеет право использовать конструктивные элементы пристройки (стены, крышу), в которой находятся арендуемое помещение, для размещения вывески, средств индивидуализации, иных изображений или объектов наружной рекламы.

С вязи с вышеизложенным, Общество просило прекратить производство по делу № 025/05/21-1085/2019.

18.12.2019 на заседании Комиссии прибыла представитель ООО «Бирлин» <...> по доверенности от 02.12.2019 на представление интересов ООО «Бирлин» при ведении административных дел. Вместе с тем, доверенность представителя ООО «Бирлин» <...> была признана Комиссией ненадлежащей, так как дело № 025/05/21-1085/2019 было возбуждено по признакам нарушения ФЗ «О рекламе», а не Кодексом Российской Федерации об Административных правонарушениях. В связи с этим, представитель ООО «Бирлин» <...> была допущена на заседание Комиссии в качестве слушателя, о чем ей устно было сообщено при рассмотрении дела.

Соответственно, Комиссия определением (исх. № 10895/06-2 от 24.12.2019) отложила рассмотрение дела № 025/05/21-1085/2019 на 21.01.2020 для предоставления ООО «Бирлин» дополнительных документов и сведений по существу вменяемого правонарушения, а также для участия в рассмотрении дела представителя с надлежаще оформленными полномочиями.

Определение об отложении было получено ООО «Бирлин» 28.12.2019 (извещение № 69009043586024).

Однако на 21.01.2020 представители Общества не прибыли, документов, запрошенных в определении (исх. № 10895/06-2 от 24.12.2019) в Приморское УФАС России не представили.

Изучив документы, имеющиеся в материалах дела Комиссия, установила, что на фото № 1, содержащихся в материалах дела, на фасаде здания, изображен бокал с напитком желтого цвета напоминающего пиво, также при этом есть упоминание "Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью".

Указанную информацию Комиссия расценивает как рекламу алкогольной продукции.

Кроме того, на фото № 1 видно, что алкогольная продукция доступна к продаже, в магазине, расположенном в этом же помещении.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция - 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, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Комиссией установлено, что рекламораспространителем - является ООО "Бирлин" в интересах которого, распространяется информация. Данный вывод сделан

Комиссией из содержательной части распространяемой рекламы.

Вместе с тем, материалами дела подтверждается, что фотографии № 1, № 2, были сделаны специалистами управления градостроительства Администрации Уссурийского городского округа 19.07.2019, в связи с этим, Комиссия относится к доводу Общества о том, что осенью 2018 года панно, размещенное на внешней стене здания по адресу г. Уссурийск, ул. Сергея Ушакова, 33 было ими самостоятельно изменено и теперь не содержит указания на объект рекламирования, в том числе: наименования организации, названия товара, средств индивидуализации юридических лиц и товаров, работ, которые позволяют выделить конкретное лицо или конкретный товар среди множества однородных - критически.

Также Комиссией установлено, что договор аренды нежилого помещения был заключен только 01.07.2019, вместе с тем, как следует из материалов дела, а именно: пояснений ООО «Бирлин», рекламная конструкция с изображением стакана с напитком желтого цвета, напоминающего пиво, была размещена раньше заключенного договора.

В определении об отложении (исх. № 10895/06-2 от 24.12.2019) Приморское УФАС России запросило у Общества предоставить информацию о согласовании размещения рассматриваемой информации с Администрацией Уссурийского городского округа и с собственником Многоквартирного дома.

Документов в материалы дела № 025/05/21-1085/2019 в обосновании законности размещения рекламной конструкции ООО «Бирлин» - не представило.

На основании пункта 5.8 части 5 статьи 19 ФЗ «О рекламе» органы местного самоуправления муниципальных районов или городских округов утверждают схемы размещения рекламных конструкций на земельных участках независимо от форм собственности, а также на зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности. Схема размещения рекламных конструкций является документом, определяющим места размещения рекламных конструкций, типы и виды рекламных конструкций, установка которых допускается на данных местах. Схема размещения рекламных конструкций должна соответствовать документам территориального планирования и обеспечивать соблюдение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки, градостроительных норм и правил, требований безопасности и содержать карты размещения рекламных конструкций с указанием типов и видов рекламных конструкций, площади информационных полей и технических характеристик рекламных конструкций. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат предварительному согласованию с уполномоченным органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации в порядке, установленном высшим исполнительным органом государственной власти данного субъекта Российской Федерации. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат опубликованию (обнародованию) в порядке, установленном для официального опубликования (обнародования) муниципальных правовых актов, и размещению на официальном сайте органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Для целей настоящей статьи под

информационным полем рекламной конструкции понимается часть рекламной конструкции, предназначенная для распространения рекламы.

Рекламные конструкции размещаются на территории муниципальных районов или городских округов на основании специальной схемы, которая согласовывается в установленном порядке.

В связи с этим, Комиссия считает, необходимым направить материалы дела в управление градостроительства Администрации Уссурийского городского округа для рассмотрения вопроса законности размещения рекламной информации.

Согласно пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «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;

Комиссия, оценив доказательства, имеющиеся в материалах дела, признает их достаточными для квалификации спорной информации в качестве ненадлежащей рекламы.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России) по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (Приказ ФАС России от 23.11.2012 № 711/12), а также руководствуясь Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508.

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ООО «Бирлин» на фасаде здания по адресу город Уссурийск, ул. Сергея Ушакова, д. 33, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обязательное для исполнения предписание о прекращении ООО «Бирлин» нарушения требований пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 04.02.2020.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса

Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>