

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-05/18Р

о назначении административного наказания

«08» февраля 2018г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области - начальник отдела рекламы И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-05/18Р от 29 января 2018г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Восток-Запад» (ОГРН 1035403648631, ИНН/КПП 5408190847/540801001, юридический адрес: ул. Цветной проезд, д.2, г. Новосибирск, 630090),

в присутствии представителя ООО «Восток-Запад» <....>, действующей на основании доверенности от 16.01.2017г.,

### УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России Комитетом рекламы и информации мэрии города Новосибирска передано заявление физического лица (вх. № 7071 от 25.07.2017г.) по факту размещения рекламы алкогольной продукции на стенах летнего кафе, расположенного в городе Новосибирске, возле дома № 6 по ул. Ильича (около фонтана), с признаками нарушения требований Федерального закона от 13.03.2016г. № 38-ФЗ «О рекламе».

По фактам, изложенным в заявлении, Новосибирским УФАС России возбуждено дело №72/17. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе было привлечено ООО «Академстройторгсервис» (ИНН 5408303868).

При рассмотрении дела №72/17 Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

В городе Новосибирске возле дома № 6 по ул. Ильича, располагается летнее кафе. На торговых палатках изображены логотипы «Amstel», знаки «18+», бокалы с пенным напитком и текст следующего содержания *«Наслаждаясь жизнью здесь не торопят время / Амстердам... / Amstel Premium Pilsener / ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЬНОЙ ПРОДУКЦИИ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ»*.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из способа, формы распространения, оформления, содержания вышеуказанной информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке.

Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой по смыслу п.1 ст.3 Закона «О рекламе». Объектом рекламирования выступает товар – пиво «Amstel».

Данное летнее кафе установлено в весенне-летний период, следовательно, такой объект является передвижным, не имеющим прочную связь с землей, т.е. не является стационарным. Таким образом, на данную конструкцию положения статьи 19 Федерального закона «О рекламе» не распространяются.

Вместе с тем, информация о товарах, размещенная на внешних сторонах вне помещений таких объектов рассматриваются как реклама таких товаров, если эта информация направлена на привлечение внимания, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Требования к рекламе алкогольной продукции установлены статьей 21 Федерального закона «О рекламе».

В частности, в соответствии с частью 3 статьи 21 Федерального закона «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).

Вместе с тем, на крыше данного кафе, на отдельных сегментах стен (с изображением наполненного бокала, с нанесенным на него логотипом «Amstel», надписью «Premium Pilsener 1870») а также на уличных зонтиках отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции.

Согласно сведениям, представленным мэрией города Новосибирска, данное летнее кафе располагается на земельном участке, переданном в постоянное бессрочное пользование Сибирскому отделению Российской академии наук.

В соответствии с информацией, предоставленной ФГБУ «Сибирское отделение Российской академии наук», арендатором здания, расположенного по адресу: ул. Ильича, д. 6 является ООО «Академстройторгсервис» (далее – ООО «АСТС»), на основании договора аренды № 3464/15 от 17.09.2015г. Согласно п. 6.7 указанного договора, «Арендатору предоставляется право пользования частью благоустройства здания, площадью 400,0 кв.м., находящегося на земельном участке занятым объектом аренды и необходимым для использования объекта аренды в соответствии с его назначением для размещения летнего кафе в период с мая по сентябрь каждого календарного года».

21.11.2017г. ООО «АСТС» в Новосибирское УФАС России был представлен отзыв, согласно которому ООО «АСТС» предоставило ООО «Восток-Запад» по договору совместной деятельности часть благоустройства здания по адресу ул. Ильича, 6, площадью 400 кв. м., находящегося на земельном участке, занятым объектом аренды по договору аренды заключенным с ФГБУ СО РАН № 3464/15 от 17.09.2015 г.

и необходимый для использования объекта аренды в соответствии с его назначением для размещения летнего кафе в период с мая по сентябрь каждого календарного года. По данному договору вся деятельность на объекте благоустройства ведется ООО «Восток-Запад». На основании изложенного, по мнению ООО «АСТС», Общество не является надлежащим лицом по данному делу.

Также в материалах дела имеется письмо ООО «Восток-Запад», в котором поддерживается позиция, изложенная ООО «АСТС».

Кроме того, ООО «АСТС» ссылается на разъяснения Федеральной антимонопольной службы №АК/36526/13 от 18.11.2013г., согласно которому ФАС РФ не относит нестационарные летние кафе к рекламным конструкциям по смыслу ст. 19 Федерального закона о рекламе. Это означает, что брендирование летнего оборудования логотипами пивных брендов, крепость которых составляет менее 5% объемов готовой продукции, не запрещена действующим законодательством о рекламе. К нестационарным кафе относятся любые конструкции и сооружения, не имеющие прочной связи с землей, зданиями, сооружениями (т. е. объектами недвижимого имущества) и которые могут быть перемещены. К оборудованию летних кафе, по мнению ООО «АСТС», относятся тенты, мебель, зонты, заборы и прочее. Такое оборудование может размещаться с соблюдением требований, закрепленных в п.5 и 6 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», при этом требования ч.3 ст.21 ФЗ «О рекламе», на такое оборудование не распространяется.

Комиссией Новосибирского УФАС России данные доводы рассмотрены, установлено следующее.

Согласно Договору о совместной деятельности от 01.05.2017г., ООО «Восток-Запад», создает необходимые условия для эффективного использования указанной части благоустройства здания и поддержания их в надлежащем состоянии и в соответствии с целевым назначением, а именно размещает летнее кафе в период с мая по сентябрь каждого календарного года.

В соответствии с Договором поставки №300 от 04.04.2014г., Актами приема-передачи, накладными оборудования №0А00-004357 от 19.04.2017г., №0А00-004400 от 22.04.2017г., №0А00-004417 от 25.04.2017г., ООО ТК «Бирмаркет» были переданы Обществу с ограниченной ответственностью «Восток-Запад», в том числе, павильоны Амстел 6\*12 м, секции тентового забора Амстел, стойки для тентового забора Амстел, зонты амстел квадратные, крепления для зонтов, утяжелители для зонтов.

Следовательно, лицом, определившим объект рекламирования, а также осуществившим распространение рассматриваемой рекламы, является ООО «Восток-Запад» (ОГРН 1035403648631, ИНН/КПП 5408190847/540801001, юридический адрес: ул. Цветной проезд, д.2, г. Новосибирск, 630090). Определением об отложении рассмотрения дела №72/17 от 24.11.2017г. ООО «Восток-Запад» было привлечено к участию в рассмотрении дела №72/17.

При этом Комиссия Новосибирского УФАС России считает необходимым сообщить следующее.

Согласно части 4 статьи 2 Федерального закона "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.

Учитывая изложенное, реклама пива с использованием средств индивидуализации продукции (товарных знаков) (как указывает ООО «АСТС» - брендинг летнего оборудования), используемых для обозначения, в том числе пива с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции или иной алкогольной продукции, и из рекламы четко не следует, что объектом рекламирования является именно безалкогольное пиво, то такая реклама должна соответствовать требованиям статьи 21 Федерального закона "О рекламе".

Кроме того, в письме ФАС №АК/36526/13 от 18.11.2013г. даются разъяснения только относительно п.п.6,7 ч.2 ст. 21 ФЗ «О рекламе» (действующего на момент дачи разъяснений), разъяснения относительно ч.3 ст. 21 ФЗ «О рекламе» отсутствуют.

При этом в данном письме ФАС указано: не являются рекламой алкогольной продукции сведения, указывающие на товар или его производителя, размещенные:

- непосредственно на официальных бланках и иной документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, в сети Интернет при указании доменного имени;
- на сувенирной продукции;
- на фирменной одежде, а также на утвари (бокалах, скатертях, пепельницах, салфетках, кранах, стойках баров, холодильниках; и тому подобном), используемой при обслуживании в местах продажи алкогольной продукции,
- если это связано с оформлением мест продажи, а также в местах производства и выставках.

На такую информацию требования Федерального закона «О рекламе» не распространяются.

Вместе с тем при размещении холодильного и иного оборудования, мебели и т.п. вне помещений торговой или обслуживающей организации, нанесенные на них сведения о товарах рассматриваются как реклама таких товаров, если эта информация направлена на привлечение внимания, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о том, что крыша данного кафе, отдельные сегменты стен (с изображением наполненного бокала, с нанесенным на него логотипом «Amstel», надписью «Premium Pilsener 1870»), а также уличные зонтики, нельзя отнести к предметам, размещенным в помещении торговой или обслуживающей организации, используемым при обслуживании в местах продажи алкогольной продукции.

Таким образом, рекламная информация, содержащая логотипы «Amstel», знаки «18+», а также текст следующего содержания «*Наслаждаясь жизнью здесь не торопят время / Amstel Premium Pilsener*», размещенная на внешней стороне указанного летнего кафе, отдельных сегментах стен а также уличных зонтиках, содержит нарушение части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламодатель-распространитель.

В силу ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель-распространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, действия ООО «Восток-Запад» нарушили требования части 3 статьи 21 Закона «О рекламе».

Т.к. согласно Договору о совместной деятельности от 01.05.2017г. ООО «Восток-Запад» размещает летнее кафе в период с мая по сентябрь каждого года, Комиссия Новосибирского УФАС России считает целесообразным выдачу предписания ООО «Восток-Запад»

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу №72/17 от 22.12.2017г. реклама, содержащая логотипы «Amstel», знаки «18+», а также текст следующего содержания «*Наслаждаясь жизнью здесь не торопят время / Amstel Premium Pilsener*», размещенная на внешней стороне летнего кафе, располагающегося по адресу: по ул. Ильича, д.6, г. Новосибирск, 630090 (около фонтана), а также на уличных зонтиках, признана ненадлежащей,

а ООО «Восток-Запад» (ОГРН 1035403648631, ИНН/КПП 5408190847/540801001, юридический адрес: ул. Цветной проезд, д.2, г. Новосибирск, 630090) нарушившим ч. 3 ст. 21 Закона «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).

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодатель-распространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – май-сентябрь 2017г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение указанной нормы Закона «О рекламе» а, следовательно, и действия

ООО «Восток-Запад» (ОГРН 1035403648631, ИНН/КПП 5408190847/540801001, юридический адрес: ул. Цветной проезд, д.2, г. Новосибирск, 630090), образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Срок давности привлечения ООО «Восток-Запад» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с п. 1 ст. 4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно п.2 ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Восток-Запад» является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 01.08.2016г.

Данное правонарушение совершено впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, наличие смягчающих обстоятельств, а так же отсутствие

отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Восток-Запад» (ОГРН 1035403648631, ИНН/КПП 5408190847/540801001, юридический адрес: ул. Цветной проезд, д.2, г. Новосибирск, 630090) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «Восток-Запад» (ОГРН 1035403648631, ИНН/КПП 5408190847/540801001, юридический адрес: ул. Цветной проезд, д.2, г. Новосибирск, 630090) меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.