

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 14350/05-2017

Резолютивная часть решения объявлена 29.09.2017

Решение в полном объеме изготовлено 11.10.2017
г. Ульяновск

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

председатель комиссии - вр.и.о. руководителя управления С<...>в И.И.,

члены комиссии - специалист-эксперт А<...>в Д.А.,

- специалист-эксперт Г<...>ва Д.А.,

рассмотрев дело № 14350/05-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы: «Живое, разливное, холодное. От лучших производителей», размещенной на павильоне, расположенном в г. Ульяновске на ул. Врача Михайлова, остановка «Сиреневый проезд», содержащей признаки нарушения п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - индивидуального предпринимателя Л<..>вой <...> (далее - ИП Л<..>ва М.В., предприниматель), ОГРНИП 316732500067393, ИНН 732800745491, зарегистрированной по адресу: 432072, г. Ульяновск, <...>,

УСТАНОВИЛА:

По заявлению физического лица Ульяновским УФАС России определением от 31.08.2017 возбуждено дело № 14350/05-2017 по признакам нарушения п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП Л<..>ва М.В., владеющая павильоном, расположенным в г. Ульяновске на ул. Врача Михайлова, остановка «Сиреневый проезд». Рассмотрение дела назначено на 29.09.2017.

ИП Л<..>ва М.В. на заседание Комиссии 29.09.2017 не явилась, запрошенные определением от 31.08.2017 документы и сведения не представила. Определение от 31.08.2017 (исх. № 4296-05 от 04.09.2017), направленное предпринимателю заказным письмом с уведомлением № 43206815550777 от 05.09.2017, адресатом по состоянию на 29.09.2017 не получено.

По запросу Ульяновского УФАС России (исх. № 3872-05 от 10.08.2017) Управлением Федеральной налоговой службы по Ульяновской области (исх. № 08-27/2154дсп от

21.08.2017) представлена выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП) об индивидуальном предпринимателе Л<.>вой <.> (ОГРНИП 316732500067393), из которой следует, что предприниматель зарегистрирована по адресу: 432072, г. Ульяновск, <.>.

Согласно ч. 1 ст. 20 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

В соответствии с п. «д» ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» сведения о месте жительства индивидуального предпринимателя в Российской Федерации содержатся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

Согласно ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Кроме того, в соответствии с п. 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу [п. 1 ст. 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю. С учетом положения [п. 2 ст. 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по указанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Таким образом, в данном случае нельзя признать извещение ИП Л<.>вой М.В. о месте и времени рассмотрения дела № 14350/05-2017 ненадлежащим из-за неполучения данным лицом процессуальных документов, направляемых по адресу места жительства, указанному в ЕГРИП.

Исследовав материалы дела № 14350/05-2017, Комиссия приходит к выводу о

необходимости признать рекламу: «*Живое, разливное, холодное. От лучших производителей*», размещенную на павильоне, расположенном в г. Ульяновске на ул. Врача Михайлова, остановка «Сиреневый проезд», ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 4706 от 31.07.2017) о факте распространения на павильоне, расположенном в г. Ульяновске на ул. Врача Михайлова, остановка «Сиреневый проезд», рекламы пива: «*Живое, разливное, холодное. От лучших производителей*» с признаками нарушения Федерального закона «О рекламе». К заявлению приложены фотоснимки рекламы и торгового павильона.

08.08.2017 сотрудниками Ульяновского УФАС России произведена фотосъемка рекламы пива: «*Живое, разливное, холодное. От лучших производителей*», размещенной на павильоне, расположенном в г. Ульяновске на ул. Врача Михайлова, остановка «Сиреневый проезд».

Реклама имеет следующее содержание. В верхней части рекламы размещен текст: «*Живое, разливное, холодное*». Ниже в левой части рекламы под текстом: «*От лучших производителей*» размещены изображения товарных знаков, эмблем: ОАО «Пивкомбинат «Балаковский», ООО «Объединённые частные пивоварни», ЗАО «Каменский пивзавод» (ООО «Каменский пивзавод»), АО «Жигулевское пиво», АО «Визит» и ООО «Пивзавод-Марксовский». С правой стороны размещено изображение двух кружек с пенным напитком. Иная информация в рекламе отсутствует.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального 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; 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.

ОАО «Пивкомбинат «Балаковский» является обладателем, в том числе, товарного знака № 189818 («Пивкомбинат «Балаковский»), зарегистрированного для обозначения товаров класса МКТУ № 32 - пиво. ОАО «Пивкомбинат «Балаковский» выпускает пиво, в том числе: «Жигулевское», «Карлштайн», «Балаковское», «Фараон» и др.

ООО «Объединённые частные пивоварни» является обладателем, в том числе, товарного знака № 544745 («Объединённые частные пивоварни»), зарегистрированного для обозначения товаров класса МКТУ № 32 - пиво. ООО «Объединённые частные пивоварни» выпускает пиво, в том числе: «Местное», «Заправское», «Бирховен», «Хмельмейстер», «Живая легенда» и др.

АО «Жигулевское пиво» является обладателем, в том числе, товарных знаков № 594016 («ОАО «Жигулевское пиво»), № 191158 («Жигулевское») и № 106468 («Жигулевское»), зарегистрированных для обозначения товаров класса МКТУ № 32 - пиво. ОАО «Жигулевское пиво» выпускает пиво «Жигулевское», «Самарское» и др.

ЗАО «Каменский пивзавод» и ООО «Каменский пивзавод» выпускают пиво, в том

числе: «Каменское», «Жигулевское», «Советский ГОСТ», «Задонское» и др.

АО «Визит» является обладателем, в том числе, товарного знака № 256104 («Визит») зарегистрированного для обозначения товаров класса МКТУ № 32 - пиво. АО «Визит» выпускает пиво, в том числе: «Визит», «Beloff», «Хмелефф» и др.

ООО «Пивзавод-Марксовский» выпускает пиво, в том числе: «Волжское бочковое», «Жигулевское СССР», «Чешка» и др.

В соответствии с ч. 4 ст. 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.

Указанные товарные знаки, эмблемы, вызывают у потребителей ассоциацию с определенным товаром - пивом производства ОАО «Пивкомбинат «Балаковский», ООО «Объединённые частные пивоварни», ЗАО «Каменский пивзавод» (ООО «Каменский пивзавод»), АО «Жигулевское пиво», АО «Визит» и ООО «Пивзавод-Марксовский», и рассматриваются как реклама этого товара, поскольку для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения товарного знака.

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 соответствии с ч.ч. 1 и 23 ст. 19 Федерального закона «О рекламе» к рекламным конструкциям относятся щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, проекционное и иное предназначенное для проекции рекламы на любые поверхности оборудование, воздушные шары, аэростаты и иные технических средств стабильного территориального размещения, монтируемые и располагаемые на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта. Также к рекламным конструкциям относятся витрины, киоски, лотки, передвижные пункты торговли, уличные зонтики в случае размещения рекламы непосредственно на указанных объектах.

В нарушение п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», реклама: *«Живое, разливное, холодное. От лучших производителей»* размещена с использованием рекламной конструкции.

Согласно ч. 3 ст. 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).

В нарушение ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», в рассматриваемой рекламе указанное предупреждение отсутствует.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации,

является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 2 и 3 ст. 21 указанного Федерального закона.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 3871-05 от 10.08.2017) Глава Администрации г. Ульяновска (исх. № 12653-01 от 22.08.2017, вх. № 5127 от 23.08.2017) сообщил, что павильон по адресу: г. Ульяновск, ул. Врача Михайлова, остановка «Сиреневый проезд», размещен в соответствии с договором аренды земельного участка № 24-2-183 от 04.02.2015, заключенным между администрацией и ИП Л<..>вой М.В. (ОГРНИП 316732500067393).

Таким образом, рекламодателем в данном случае является ИП Л<..>ва М.В.

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «*Живое, разливное, холодное. От лучших производителей*», размещенную на павильоне, расположенном в г. Ульяновске на ул. Врача Михайлова, остановка «Сиреневый проезд», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Л<..>вой М.В., ОГРНИП 316732500067393, ИНН 732800745491, предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии И.И. С<...>в

Члены Комиссии Д.А. А<...>в

Д.А. Г<...>ва

ПРЕДПИСАНИЕ № 5

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

29.09.2017
Ульяновск

Г.

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

председатель комиссии - вр.и.о. руководителя управления С<...>в И.И.,

члены комиссии - специалист-эксперт А<...>в Д.А.,

- специалист-эксперт Г<...>ва Д.А.,

на основании своего решения от 29.09.2017 (в полном объеме решение изготовлено 11.10.2017) по **делу № 14350/05-2017** о признании рекламы: «*Живое, разливное, холодное. От лучших производителей*», размещенной на павильоне, расположенном в г. Ульяновске на ул. Врача Михайлова, остановка «Сиреневый проезд», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Л<...>вой <...> (далее - ИП Л<...>ва М.В.), ОГРНИП 316732500067393, ИНН 732800745491, зарегистрированной по адресу: 432072, г. Ульяновск, <...>, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требований пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в распространении рекламы пива на рекламной конструкции (витрина павильона) и без предупредительной надписи о вреде ее чрезмерного потребления.

2. ИП Л<...>вой М.В., зарегистрированной по адресу: 432072, г. Ульяновск, <...>, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в трехдневный срок со дня исполнения.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии И.И. С<...>в

Члены Комиссии Д.А. А<...>в

Д.А. Г<...>ва