

ООО «Барин»

ул. Свободы, д. 9, пом. 1,
г. Ярославль, 150000

ул. Свободы, д. 2, оф. 20,
г. Ярославль, 150000

(...)

№ 3453/04-01 от 14.05.2019

РЕШЕНИЕ по делу № 04-01/05-19

«23» апреля 2019 года

г. Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А. В., специалист-эксперт Волкова Л. А.,

рассмотрев дело № 04-01/05-19 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту размещения рекламы кальянов с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии представителя ООО «Барин», по доверенности от 12.02.2019 г. , а также гражданина, назвавшегося , без документов, подтверждающих личность, привлеченных к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

Указанные лица, привлеченные к участию в деле, пояснили, что кальян-мастер не имеет статуса индивидуального предпринимателя, оказывает услуги предоставления кальянов для курения для ограниченного круга лиц в части помещения ресторана «Белый кролик» на основании договора аренды. Вместе с тем, указанный договор аренды лицами не предоставлен в материалы дела.

Дело возбуждено по признакам нарушения пункта 8 статьи 7, пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, представленные документы и пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Ярославским УФАС России в ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 15 января 2019 г. установлен факт распространения информации следующего содержания: «Always the BEST ЛУЧШИЕ КАЛЬЯНЫ 600 р SMOKE me» на рекламном штендере, расположенном перед входом в ресторан «Белый кролик» по адресу: г. Ярославль, ул. Свободы, 2.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Пункт 2 той же статьи определяет объект рекламирования как 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.

Информация, размещенная на указанном рекламном штендере, обладает всеми вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой. Объектами рекламирования в данном случае выступают кальяны.

В соответствии с пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Поскольку в данном случае рекламируются кальяны, то установлено нарушение пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

На основании пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Рассматриваемая реклама содержит утверждение «лучшие кальяны», что является нарушением пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку указание «лучшие кальяны» означает, что кальяны в других заведениях, такой характеристикой не обладают и не относятся к числу «лучших».

Доказательств достоверности и обоснованности данного утверждения в рекламе сторонами в материалы дела не предоставлено.

Установлено, что деятельность в ресторане «Белый кролик», у входа в который расположен рассматриваемый рекламный штендер, осуществляет ООО «Барин» (ИНН 7604301765).

Представитель ООО «Барин» на заседании Комиссии 28.03.2019 г. пояснил, что данная организация в помещении ресторана «Белый кролик» оказывает услуги общественного питания, каких-либо иных услуг, в том числе связанных с использованием кальянов в указанном ресторане не оказывается. Штендер с рассматриваемой рекламой ООО «Барин» не принадлежит. 01.12.2018 г. данной организацией с владельцем указанного штендера заключен договор о размещении на части штендера рекламно-информационных сведений, касающихся услуг общественного питания, оказываемых рестораном «Белый кролик». Макет рекламно-информационных материалов был согласован сторонами и нанесен на одну из частей принадлежащего ему штендера.

Копии аналогичных письменных пояснений представлены в материалы дела.

Кроме того, к указанным письменным пояснениям приложены копии договора от 01.12.2018 г., заключенного с на размещение рекламы услуг общественного питания, с приложением № 1 (макета рекламы), акта приемки от 11.01.2019 г., расходного кассового ордера № 1 от 11.01.2019 г.

На заседании Комиссии 23.04.2019 г. представителем ООО «Барин» в материалы дела предоставлен договор аренды нежилого помещения от 01.11.2017 г., заключенного данной организацией с ООО «Рестораны провинции», являющимся арендодателем помещения, в котором располагается ресторан «Белый кролик» и осуществляет деятельность ООО «Барин».

Комиссией установлено, что в пункте 2.4.13 данного договора аренды указано, что арендатор ООО «Барин» обязуется не сдавать помещение и имущество в субаренду (как в целом, так и частично), не передавать права пользования помещением в качестве залога, взноса в совместную деятельность в уставные капиталы предприятий, не заключать иных сделок по распоряжению правами на помещение и имущество без предварительного письменного разрешения арендодателя.

Кроме того, ООО «Барин» не предоставлено в материалы дела разрешение арендодателя ООО «Рестораны провинции» на сдачу в субаренду указанного помещения или его части, а также договор аренды с самим .

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пункта 8 статьи 7, пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 данного закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании изложенного, в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Барин», поскольку как следует из имеющихся в материалах дела документов и пояснений, рекламируемые услуги оказывались в ресторане «Белый кролик», рассматриваемая реклама также располагалась перед входом в данное заведение, в котором деятельность осуществляет ООО «Барин».

Доказательств оказания рекламируемых услуг, а также размещения рассматриваемой рекламы иными лицами, либо сторонами в материалы дела не предоставлено.

Следовательно, ООО «Барин» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования пункта 8 статьи 7, пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Доказательств устранения нарушения, в частности, фотофиксации сторонами в материалы дела также не предоставлено.

Ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7, пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Always the BEST ЛУЧШИЕ КАЛЬЯНЫ 600 р SMOKE me», размещенную на рекламном щтендере, расположенном перед входом в ресторан «Белый кролик» по адресу: г. Ярославль, ул. Свободы, 2, поскольку в данном случае нарушены требования пункта 8 статьи 7, пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Барин» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «14» мая 2019 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии:

А. В. Семенюк

Л. А. Волкова