

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ**

**Р**

**Е**

№ 03-01/3110

19 июля 2010 года  
(изготовление решения в  
полном объеме)  
07 июля 2010 года  
(оглашение резолютивной части)

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Комиссия, Коми УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № Р 07-06/10 по признакам нарушения требований п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) в связи с распространением рекламы с изображением 15 бутылок с алкоголем, а именно: водки, вина, шампанского; наполненных бокалов, а также сыров, кондитерских изделий, фруктов, размещенной в оконных проемах здания, расположенного по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Орджоникидзе, дом 50/2,

в присутствии: представителя ООО «Бастион» (доверенность № 00000003 от 07.07.2010);

в отсутствие: представителя ООО «Проект», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела согласно уведомлению № 16700023959873 о вручении копии Определения № 03-01/2553 от 21.06.2010 (получено 23.06.2010),

УСТАНОВИЛА:

06.04.2010, в ходе осуществления государственного контроля за соблюдением хозяйствующими субъектами законодательства Российской Федерации о рекламе, установлен факт распространения наружной рекламы в виде плакатов посредством размещения в оконных проемах фасада здания, в котором находится принадлежащий ООО «Бастион» магазин «Империя вин», расположенный по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Орджоникидзе, дом 50/2, с изображением 15 бутылок с алкоголем, а именно: водки, вина, шампанского; наполненных бокалов, а также сыров, кондитерских изделий, фруктов (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон 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.

Вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена при помощи рекламных конструкций в виде плакатов, размещенных в оконных проемах фасада здания, расположенного по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Орджоникидзе, дом 50/2;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: алкогольной продукции, реализуемой магазином «Империя вин», и ее продвижение на рынке.

В пункте 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе определено, что недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого, в частности, запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара.

В силу положений установленных частью 1 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ "О государственном

регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 1,5 процента объема готовой продукции. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как питьевой этиловый спирт, спиртные напитки (в том числе водка), вино (в том числе натуральное вино).

Частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» закреплено, что 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.

Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 информационного письма от 25.12.1998 N 37, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Информация на наружной рекламе, размещенной с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций) в виде плакатов, размещенных на фасаде здания, в котором расположен принадлежащий ООО «Бастион» магазин «Империя вин», содержит изображения предметов, явно ассоциирующихся с алкогольной продукцией, а именно: бутылки с алкоголем, наполненные им бокалы. Данная информация адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания и поддержание интереса к алкогольной продукции и ее продавцу. Следовательно, такая информация является рекламой алкогольной продукции.

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 19 Закона о рекламе распространение **наружной рекламы** с использованием щитов, стенов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется **владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем**, с соблюдением требований настоящей статьи. Рекламная конструкция должна использоваться исключительно в целях распространения рекламы. **Владелец рекламной конструкции** (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное **лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.**

В силу положений Государственного стандарта Российской Федерации «Наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения. ГОСТ 52044-2003», утвержденного Постановлением Госстандарта РФ от 22.04.2003 под наружной рекламой понимается реклама, распространяемая в виде **плакатов**, стенов, **щитовых установок**, панно, световых табло и иных технических средств. **Средства наружной рекламы:** технические средства стабильного территориального размещения рекламы.

Рассматриваемая реклама алкогольной продукции размещена на конструктивных элементах здания - в оконных проемах фасада здания при помощи рекламных конструкций (технических средств стабильного территориального размещения).

Реклама алкогольной продукции, распространенная в оконных проемах фасада здания в виде плакатов, является наружной рекламой, размещенной с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), и располагается на конструктивных элементах здания – оконных проемах фасада здания, следовательно, на указанную рекламу распространяются ограничения и требования, установленные законодательством РФ, в том числе п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

В пункте 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе предусмотрено, что 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.

**Таким образом, рассматриваемая реклама алкогольной продукции размещена с нарушением требований п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.**

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона «О рекламе» рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

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

Согласно ч. 7 ст. 38 Закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 21 настоящего Федерального закона, несет рекламораспространитель.

Согласно ч. 8 ст. 38 Закона «О рекламе» рекламопроизводитель ответственность за нарушение требований, указанных в ч. 7 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 «О рекламе» ответственности за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 21 настоящего Федерального закона рекламодатель не несет.

В Коми УФАС России имеются копии документов, представленных ООО «Бастион» (вх. № 2486 от 31.05.2010), из которых установлено следующее.

В соответствии с Договором аренды нежилого помещения № 03/09 от 03.07.2009, заключенным между ИП Коноваловой О.С. (Арендодатель) и ООО «Бастион» (Арендатор), Арендодатель предоставляет, а Арендатор принимает во временное владение и пользование (аренду) нежилые помещения № № 8,9,10,11 (по плану БТИ), литер А, общей площадью 104 кв. м., в т.ч. торговая площадь 74,4 кв.м., находящиеся в 1-ом здании, расположенном по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 50/2 (далее – Помещения).

Помещение передается Арендатору для осуществления **торговли вино-водочной продукцией.**

Указанный договор вступает в силу с 15.07.2009 и действует до 15.06.2010.

В соответствии с лицензией 11 МЕ 003058 Службы Республики Коми по лицензированию ООО «Бастион» разрешено осуществление розничной продажи алкогольной продукции, в том числе в магазине «Империя Вин» по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 50/2.

Таким образом, ООО «Бастион» использует помещение магазина, расположенного по адресу: Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, 50/2 для розничной торговли алкогольной продукцией.

Факт принадлежности ему спорных плакатов ООО «Бастион» не отрицает. Из материалов дела, письменных пояснений, представленных в Коми УФАС России, следует, что спорная реклама принадлежит Обществу, была изготовлена по его заказу и размещена в оконных проемах фасада здания, расположенного по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, д. 50/2, которое предоставлено ООО «Бастион» во временное владение и пользование по договору аренды нежилого помещения № 03/09 от 03.07.2009.

Установлено, что ООО «Бастион» является владельцем рассматриваемой рекламной конструкции, а также рекламодателем и рекламораспространителем. Реклама изготовлена ООО «Проект» по устной заявке ООО «Бастион» без заключения договора и распространялась только на территории г. Сыктывкара по адресу: г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, 50/2 в период с октября 2009 года по май 2010 года.

Таким образом, установлено, что **рекламодателем и рекламораспространителем** рассматриваемой рекламы является **ООО «Бастион», рекламопроизводителем - ООО «Проект».**

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Бастион», представленными письмом от 25.05.2010 б/н (вх. № 2533 от 02.06.2010), в августе 2009 руководитель ООО «Бастион» <...> обратился к менеджеру по продажам рекламного агентства «Диез» - <...> с устной заявкой об оформлении, производстве и распространении рекламной продукции в магазине «Империя вин», расположенном по адресу: г. Сыктывкар, ул. Орджоникидзе, 50/2. После согласования макетов ООО «Проект», которое является рекламопроизводителем, выставило ООО «Бастион» счет-фактуру, которая была частично оплачена. В течение двух месяцев рекламная продукция была изготовлена и распространена.

В ходе рассмотрения дела, Обществом даны пояснения, что рекламопроизводитель в лице ООО «Проект» в устной форме заверило ООО «Бастион» в том, что рассматриваемая реклама была ими согласована во всех контролирующих структурах, в том числе и антимонопольных. Таким образом, ООО «Бастион» было введено в заблуждение относительно соответствия рассматриваемой рекламы рекламному законодательству. Кроме того, представитель Общества указал, что за спорную рекламу ООО «Бастион» до сих пор не произвело окончательный расчет с ООО «Проект» в связи с тем, что имелись сомнения в соответствии рекламы рекламному законодательству.

Вышеуказанные доводы ООО «Бастион» не могут свидетельствовать об отсутствии вины

Общества в нарушении рекламного законодательства и отклоняются Комиссией по следующим основаниям.

Из материалов рекламного дела № Р 07-06/10 следует, что распространение ООО «Бастион» рассматриваемой рекламы осуществлялось с октября 2009 по май 2010. Таким образом, у ООО «Бастион» имелось время, практически полгода, для принятия мер по контролю за соответствием распространяемой рекламы рекламному законодательству, однако указанных мер ООО «Бастион» принято не было.

Неуплата Обществом денежных сумм за изготовление и установку рекламных плакатов по счету, выставленному ООО «Проект», при том, что ООО «Бастион» в период с октября 2009 года по май 2010 года распространяло спорную рекламу, не свидетельствует об отсутствии вины ООО «Бастион» в нарушении п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

При рассмотрении Комиссией 07.07.2010 рекламного дела № Р 07-06/10 представителем ООО «Бастион» было заявлено ходатайство о приобщении к материалам рекламного дела копии письма от 10.09.2009, адресованного руководителю ООО «Проект», содержащего просьбу о подтверждении соответствия рекламы на фасаде магазина «Империя вин» законодательству о рекламе, а в случае не подтверждения – демонтаж баннеров.

Комиссией ходатайство о приобщении к материалам рекламного дела письма от 10.09.2009 было удовлетворено.

Комиссия, изучив представленную ООО «Бастион» копию письма от 10.09.2009, установила, что представленный документ не свидетельствует об отсутствии вины ООО «Бастион», не содержит дату и отметку о получении его ООО «Проект».

Кроме того, представитель ООО «Бастион» заявил ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с нахождением в командировке директора ООО «Бастион» <...>.

Комиссией заявленное ходатайство было отклонено исходя из нижеследующего.

В силу положений, установленных Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, рассмотрение дела может быть отложено антимонопольным органом, в том числе по мотивированному ходатайству стороны по делу или иного лица, привлеченного к участию в деле, об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки на его рассмотрение **по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами.**

ООО «Бастион», извещенный надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела № Р 07-06/10 (уведомление о вручении почтового отправления № 16700023960084), не представило доказательств (подтверждающих документов) уважительности причин невозможности явки директора ООО «Бастион» <...>.

Кроме того, Комиссия сочла, что неявка директора <...> не препятствует объективному и всестороннему рассмотрению дела по существу.

Комиссией в ходе рассмотрения дела № Р 07-06/10 установлено, что по вине ООО «Бастион» произошло нарушение требований п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона «О рекламе», поскольку именно рекламодатель несет ответственность за размещение рекламы алкогольной продукции 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.

Из материалов рекламного дела № Р 07-06/10 усматривается, что ООО «Бастион» должных мер по контролю соответствия рассматриваемой рекламы требованиям Закона «О рекламе» не принято.

**Таким образом, ООО «Бастион» нарушены требования п. 5 ч. 2. ст. 21 Закона «О рекламе».**

Согласно письменным пояснениям ООО «Бастион» от 02.07.2010 (вх. № 3041 от 05.07.2010) и 28.05.2010 (вх. № 2533 от 02.06.2010) рассматриваемая реклама в настоящее время не распространяется, ее распространение осуществлялось в период с октября 2009 по май 2010.

Следовательно, на дату принятия решения, факт распространения рассматриваемой рекламы не имеет место.

В связи с изложенным, Комиссия сочла нецелесообразной выдачу ООО «Бастион» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения рекламного законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от

17.08.2006 № 508, п. 3.55. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС РФ от 28.12.2007 № 453,

**Р Е Ш И Л А:**

1. Признать рекламу с изображением 15 бутылок с алкоголем, а именно: водки, вина, шампанского; наполненных бокалов, а также сыров, кондитерских изделий, фруктов, распространенную посредством размещения плакатов в оконных проемах фасада здания, в котором находится принадлежащий ООО «Бастион» магазин «Империя вин», расположенный по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Орджоникидзе, дом 50/2, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения рассматриваемой рекламы ООО «Бастион» не выдавать, поскольку на момент рассмотрения дела распространение рассматриваемой рекламы прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Бастион» дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 19 июля 2010 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.