

резольютивная часть оглашена 02 декабря 2010 г.
изготовлено в полном объеме 15 декабря 2010 г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии:

члены Комиссии:

рассмотрев дело № СЮ04-03/2010-190Р, возбужденное в отношении ИП <...>, ООО «РМА «Проспект», ИП <...> по факту распространения на павильоне «Серебряные ключи», расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, наружной рекламы пива с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в присутствии:

ИП <...>,

директора ООО «Серебряные ключи +» <...> согласно протоколу № 2 внеочередного собрания участников ООО «Серебряные ключи +»,

директора ООО «РМА «Проспект» <...> согласно решению № 002 учредителя ООО «РМА «Проспект» от 01.05.2009 г.,

в отсутствие представителя ООО «Айкай», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605132101159 от 10.11.2010 г.),

в отсутствие ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605132101166 от 23.10.2010 г.),

УСТАНОВИЛА:

В ходе контроля за соблюдением законодательства РФ о рекламе, специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее Удмуртское УФАС России) 29 июня 2010 года установлено, что на павильоне «Серебряные ключи», расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, размещена реклама следующего содержания: «Покупатели просят мы выполняем! Свинина тушеная ж/б 325 г. Йошкар-Ола 55-00 Говядина тушеная ж/б 325 г. 55-00 Йошкар-Ола Соки ДАРЫ КУБАНИ в ассортименте 1 л. 17-90 Пиво КЛИНСКОЕ светлое с/б, ж/б 0,5 л. 19-90 На любимые товары цены снижаем! Подробности акции в магазинах Айкай Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», с изображением банок с тушенкой, коробок с соком и пива «Клинское» в жестяной и стеклянной бутылке.

С помощью лазерного дальномера Hilti PD 42 было установлено, что данная реклама распространяется на расстоянии ближе 100 метров (56 метров) от муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад общеразвивающего вида № 276», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 49, а также на расстоянии ближе 100 метров (33 метра) от муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 77», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 59.

Специалистами Удмуртского УФАС России также произведена фотосъемка указанной рекламы цифровым фотоаппаратом Konica Minolta DIMAGE Z3, составлен акт б/н от 29.06.2010г.

15.09.2010 г. Удмуртским УФАС России по факту распространения данной рекламы было возбуждено дело № СЮ04-03/2010-190Р в отношении ИП <...> по признакам

нарушения пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-190Р было назначено на 30 сентября 2010 года.

Во исполнение определения № СЮ04-03/2010-190Р о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе от 15.09.2010 г., ИП <...> представил следующие документы: копию договора № 7А от 28.10.2009 г., заключенного между ООО «РМА «Перспект» и ООО «Серебряные ключи +», копию договора № 3 аренды киосков от 01.01.2009 г., заключенного между ИП <...> и ИП <...>, копию акта приема-передачи киоска от 01.01.2009 г., копию дополнительного соглашения к договору № 3 от 01.01.2009 г. аренды киосков от 03.08.2009 г., копию свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве ИП, письменные пояснения.

На заседании Комиссии 30.09.2010 г. ИП <...> поддержал письменные пояснения, согласно которым, киоск, расположенный по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, передан ИП <...> в аренду ИП <...> согласно договору № 3 от 01.01.2009 г. В соответствии с п. 2.3.6 указанного договора аренды киосков ИП <...> обязан предоставлять поверхность киосков для размещения рекламных и информационных материалов лицам, указанным арендодателем. Согласно данному пункту договора № 3 от 01.01.2009 г. поверхность киоска была передана ООО «Серебряные ключи +», которое в свою очередь 28.10.009 г. заключило договор № 7А с ООО «РМА «Перспект» на аренду рекламных мест (поверхности киосков). Таким образом, распространителем рекламы на киоске, расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, является ООО «РМА «Перспект».

В связи с необходимостью привлечения для участия в деле в качестве лица, в действиях которого имеются признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ООО «Рекламно-маркетинговое агентство «Перспект» (далее ООО «РМА «Перспект»), а также в качестве заинтересованных лиц – ООО «Айкай», ООО «Серебряные ключи +», рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-190Р было отложено на 25.10.2010 г. Срок рассмотрения дела № СЮ04-03/2010-190Р был продлен до 15.12.2010 г.

Во исполнение определения № СЮ04-03/2010-190Р от 30.09.2010 г. об отложении рассмотрения дела ООО «Айкай» представило следующие документы: копию свидетельства о государственной регистрации юридического лица серия <...> копию протокола № 5 общего собрания участников ООО «Айкай» от 14.08.2009 г., копию агентского договора от 01.06.2010 г., заключенного между ООО «Айкай» и ИП <...>, копию доверенности № 10-701 от 15.01.2010 г.

ООО «РМА «Перспект» представило следующие документы и информацию: копию свидетельства о государственной регистрации юридического лица серия <...> копию решения № 002 учредителя ООО «РМА «Перспект» от 01.05.2009 г., копию устава ООО «РМА «Перспект», копию договора № 3 аренды рекламного места от 01.02.2010 г., заключенного между ООО «РМА «Перспект» и ИП <...>, копию акта № 1 передачи имущества по договору аренды рекламного места № 3 от 01.02.2010 г., письменные пояснения.

ООО «Серебряные ключи +» представило следующие документы и информацию: копию свидетельства о государственной регистрации юридического лица серия <...> копию платежного поручения № 21 от 03.03.2010 г., копию акта № 16 от 29.01.2010 г., копию платежного поручения от 15.03.2010 г., копию акта № 31 от 28.02.2010 г., копию платежного поручения № 52 от 29.04.2010 г., копию акта № 43 от 31.03.2010 г., копию платежного поручения № 58 от 12.05.2010 г., копию акта № 62 от 30.04.2010 г., копию платежного поручения № 80 от 24.06.2010 г., копию акта, копию платежного

поручения № 92 от 13.07.2010 г., копию акта № 96 от 29.06.2010 г., копию платежного поручения № 112 от 05.08.2010 г., копию акта на сумму 15 660. 00 руб., копию платежного поручения № 123 от 14.09.2010 г., копию акта № 129 от 31.08.2010 г.

Согласно письменным пояснениям ООО «Айкай» рекламопроизводителем и рекламодателем рекламных материалов являлась ИП <...>. Согласование макета рекламных материалов с ИП <...> осуществлялось по электронной почте.

Представитель ООО «Серебряные ключи +» на заседании Комиссии 25.10.2010 г. пояснил, что по согласованию с ИП <...>, общество сдает рекламные места, расположенные на торговых павильонах, в аренду.

ИП <...> пояснил, что торговый киоск «Серебряные ключи» ИП <...> арендует у ИП <...>. При этом, ООО «РМА «Проспект» арендует внешние стены павильона для размещения рекламы. ИП <...> является арендатором внутренней части киосков, что подтверждается договором аренды.

Представитель ООО «РМА «Проспект» пояснил, что общество передало поверхности павильона «Серебряные ключи» ИП <...>, непосредственно согласовав передачу с ООО «Серебряные ключи +».

В связи с необходимостью представления дополнительных документов и сведений, а также привлечения к участию в деле в качестве лица, в действиях которого имеются признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ИП <...>, определением от 25.10.2010 г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-190Р было отложено на 02.12.2010 г. в 09 часов 30 минут.

Согласно письменным пояснениям ИП <...>, представленным в Удмуртское УФАС России 26.11.2010 г., предпринимателем были изготовлены и распространены рекламные материалы акции «Покупатели просят мы выполняем!», размещенной на павильоне «Серебряные ключи». Рекламодателем указанной рекламы является ООО «Айкай». Согласование макета указанной рекламы происходило по электронной почте.

На заседании Комиссии 02.12.2010 г. директор ООО «Серебряные ключи +» представил копию соглашения от 03.08.2009 г., заключенного между ИП <...>, ИП <...> и ООО «Серебряные ключи +».

Также на заседании Комиссии директор ООО «Серебряные ключи +», ИП <...> и директор ООО РМА «Проспект» поддержали пояснения, изложенные ранее.

Комиссия Удмуртского УФАС России, исследовав материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

Реклама следующего содержания: «Покупатели просят мы выполняем! Свинина тушеная ж/б 325 г. Йошкар-Ола 55-00 Говядина тушеная ж/б 325 г. 55-00 Йошкар-Ола Соки ДАРЫ КУБАНИ в ассортименте 1 л. 17-90 Пиво КЛИНСКОЕ светлое с/б, ж/б 0,5 л. 19-90 На любимые товары цены снижаем! Подробности акции в магазинах Айкай Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», с изображением банок с тушенкой, коробок с соком и пива «Клинское» в жестяной и стеклянной бутылке, была размещена на павильоне «Серебряные ключи», расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, на основании агентского договора от 01.06.2010 г., заключенного между ООО «Айкай» и ИП <...>.

В соответствии с п. 2.1. указанного договора, агент (ИП <...>) обязуется от своего имени, но за счет принципала (ООО «Айкай») по поручению последнего, изготовить и распространить рекламные материалы (полиграфическая продукция, аудио-видео ролики и т.д.) на рекламных местах, принадлежащих агенту.

Макет рекламы был согласован ООО «Айкай» в надлежащем виде.

Таким образом, ООО «Айкай» является рекламодателем рекламы следующего содержания: «Покупатели просят мы выполняем! Свинина тушеная ж/б 325 г. Йошкар-Ола 55-00 Говядина тушеная ж/б 325 г. 55-00 Йошкар-Ола Соки ДАРЫ КУБАНИ в ассортименте 1 л. 17-90 Пиво КЛИНСКОЕ светлое с/б, ж/б 0,5 л. 19-90 На любимые товары цены снижаем! Подробности акции в магазинах Айкай Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», размещенной на павильоне «Серебряные ключи», установленном по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, поскольку определило объект рекламирования и содержание рекламы.

Согласно договору № 3 аренды киосков от 01.01.2009 г., заключенного между ИП <...> и ИП <...>, арендодатель предоставляет арендатору в возмездное временное пользование киоски для продажи питьевой воды в количестве 15 штук, площадью 3,4 кв.м. каждый, а арендатор обязуется вернуть это имущество в том состоянии, в каком он его получил, с учетом нормального износа.

В соответствии с п. 1 дополнительного соглашения от 03.08.2009 г. к договору № 3 от 01.01.2009 г. аренды киосков, договор дополнен п. 2.3.6 следующего содержания: «Предоставлять поверхность киосков для размещения рекламных и информационных материалов лицам, указанным арендодателем».

Согласно п. 1 соглашения от 03.08.2009 г. в соответствии с п. 2.3.6 договора № 3 от 01.01.2009 г. аренды киосков, заключенного между ИП <...> и ИП <...>, ИП <...> предоставляет ООО «Серебряные ключи +» поверхность киосков для размещения рекламных и информационных материалов.

ООО «Серебряные ключи +» предоставляет ООО РМА «Проспект» в аренду рекламные места, то есть места для установления конструкции 1,25x1 м. на основании договора № 7А от 28.10.2009 г.

В соответствии с договором № 3 аренды рекламного места от 01.02.2010 г., заключенного между ООО РМА «Проспект» и ИП <...>, арендодатель (ООО РМА «Проспект») сдает, а арендатор (ИП <...>) принимает в аренду рекламные места, расположенные на торговых павильонах «Серебряные ключи» по адресам, указанным в приложении № 1 к договору.

Согласно приложению № 1 к договору по договору аренды передаются 2 рекламные конструкции, расположенные на торговом киоске по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47.

Таким образом, рекламодателем является ИП <...> как лицо, непосредственно осуществившее распространение рекламы следующего содержания: «Покупатели просят мы выполняем! Свинина тушеная ж/б 325 г. Йошкар-Ола 55-00 Говядина тушеная ж/б 325 г. 55-00 Йошкар-Ола Соки ДАРЫ КУБАНИ в ассортименте 1 л. 17-90 Пиво КЛИНСКОЕ светлое с/б, ж/б 0,5 л. 19-90 На любимые товары цены снижаем! Подробности акции в магазинах Айкай Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», на внешних стенах павильона «Серебряные ключи», установленного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, которые непосредственно находятся в пользовании ИП <...>. Следовательно, ИП <...> должна осуществлять контроль за рекламой, которая размещается на внешних стенах павильона «Серебряные ключи», установленного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47.

В соответствии с п.1) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с 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.

Согласно п. 2) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» 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.

Информация следующего содержания: «Покупатели просят мы выполняем! Свинина тушеная ж/б 325 г. Йошкар-Ола 55-00 Говядина тушеная ж/б 325 г. 55-00 Йошкар-Ола Соки ДАРЫ КУБАНИ в ассортименте 1 л. 17-90 Пиво КЛИНСКОЕ светлое с/б, ж/б 0,5 л. 19-90 На любимые товары цены снижаем! Подробности акции в магазинах Айкай Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», размещенная на павильоне «Серебряные ключи», установленном по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, предназначена для неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания потребителей к товарам, реализуемым в магазинах «Айкай», в том числе к пиву, и продвижению данных товаров на рынке. Следовательно, данная информация является рекламой соответствующих товаров, в том числе пива.

В соответствии с пунктом б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «О рекламе» реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе не должна распространяться в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе, чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Реклама пива «Клинское», размещенная на павильоне «Серебряные ключи», установленном вдоль улицы Молодежная, распространяется на расстоянии ближе 100 метров (56 метров) от муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад общеразвивающего вида № 276», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 49, а также на расстоянии ближе 100 метров (33 метра) от муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 77», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 59, что является нарушением пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.7) ст.38 рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 22, частями 2-4 статьи 23 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ИП <...>, распространив на внешних стенах павильона «Серебряные ключи», установленного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, рекламу пива на расстоянии ближе 100 метров (56 метров) от муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад общеразвивающего вида № 276», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 49, а также на расстоянии ближе 100 метров (33 метра) от муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 77», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 59, нарушила пункт б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «О рекламе».

В силу абз. а) п. 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. №508, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Исследовав материалы дела, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к выводу о прекращении производства по делу № СЮ04-03/2010-190Р в отношении ИП <...> и ООО РМА «Проспект» в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела в их действиях факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На заседание Комиссии доказательства устранения со стороны ИП <...> нарушения законодательства РФ о рекламе представлены не были. Комиссия Удмуртского УФАС России, руководствуясь п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, пришла к выводу о необходимости выдачи ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь частью 1 ст.36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п. 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, п. 3.55 Приказа ФАС от 28.12.2007 г. N 453 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу пива, размещенную на внешних стенах павильона «Серебряные ключи», установленного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 47, и распространенную на расстоянии ближе 100 метров (56 метров) от муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад общеразвивающего вида № 276», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 49, а также на расстоянии ближе 100 метров (33 метра) от муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 77», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Союзная, 59,

ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <...> рекламораспространителем, нарушившим требования пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-190Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Прекратить производство по делу в отношении ИП <...> и ООО РМА «Проспект» в связи с неподтверждением в их действиях факта нарушения законодательства РФ о рекламе.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии