

ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ»

ул. Псковская, д. 24,

Великий Новгород, 173015

ООО «Управляющая компания КиллФиш»

ул. Восстания, д. 30/7, лит. А, пом. 3Н,

г. Санкт-Петербург, 191014

Заявителю – физическому лицу

ООО «Мясной дворъ – ВН»

ул. Мерецкова-Волосова, д. 9а,

Великий Новгород, 173007

исх. № 1834/03 от 15.04.2013

## РЕШЕНИЕ

Великий Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 10 апреля 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 15 апреля 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Виниченко О.С. – председатель Комиссии, руководитель Управления;

Куриков И.А. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

Терентьева А.В. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

рассмотрев дело № 7 от 15.02.2013 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» (юридический адрес: 173003, Великий Новгород, ул. Большая Санкт-Петербургская, д. 62; фактический адрес: 173015, Великий Новгород, ул. Псковская, д. 24; далее – ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ») пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» – генерального директора Пушкина Андрея Сергеевича, главного бухгалтера и исполнительного директора Щеки Даниила Валерьевича,

заинтересованного лица – Общества с ограниченной ответственностью «Мясной дворъ – ВН» (173007, Великий Новгород, ул. Мерецкова-Волосова, д. 9а; далее – ООО «Мясной дворъ – ВН», Общество) – Рыбинцевой Оксаны Владимировны (доверенность № б/н от 27.08.2012),

#### УСТАНОВИЛА:

05.02.2013 в Новгородское УФАС России поступило заявление физического лица – председателя совета многоквартирного дома № 24 по улице Псковской в Великом Новгороде, действующего по поручению жильцов этого дома, о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении на территории Великого Новгорода наружной рекламы алкогольной продукции (вх. № 714 от 05.02.2013 Новгородского УФАС России; далее – Заявление).

Из Заявления следует, что в декабре 2012 года в подвальном помещении многоквартирного дома № 24 по улице Псковской в Великом Новгороде начал работу бар «KILLFISH BAR», в связи с чем на фасаде указного многоквартирного дома был размещен баннер размером около 4 на 6 метров с рекламой алкогольной продукции (виски и пива), реализуемой в этом заведении, что нарушает требования законодательства Российской Федерации о рекламе, запрещающие наружную рекламу алкогольной продукции. При этом к Заявлению приложены фотографии вышеуказанной рекламы, размещенной на фасаде многоквартирного дома.

С целью проверки фактов, изложенных в Заявлении, должностными лицами Новгородского УФАС России на основании подпунктов «б», «г» пункта 2 Положения о государственном надзоре в области рекламы, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 20.12.2012 № 1346, 25.06.2012, было проведено мероприятие по контролю за соблюдением обязательных требований Закона о рекламе на территории Великого Новгорода. Мероприятие по контролю осуществлялось с применением фотоаппарата Canon PowerShot A530 (цветной).

По результатам проведения мероприятия по контролю составлен Акт факта распространения наружной рекламы от 05.02.2013 и установлено следующее.

На рекламной конструкции (широкоформатном баннере), расположенной на фасаде многоквартирного жилого дома № 24 по улице Псковской в Великом Новгороде при входе в подвальное помещение, занимаемое баром «KILLFISH BAR», размещена информация следующего содержания: «KILLFISH DISCOUNT BAR. ПИВО 66 РУБ. ВИСКИ 77 РУБ».

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Согласно пункту 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция – пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта,

произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

Таким образом, в данном случае вышеуказанная информация, размещенная на фасаде многоквартирного жилого дома № 24 по улице Псковской в Великом Новгороде, представляет собой рекламу алкогольной продукции, поскольку распространяется с использованием технического средства стабильного территориального размещения – рекламной конструкции (широкоформатного баннера), адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к реализуемой в баре «KILLFISH BAR» алкогольной продукции (виски и пива), формирование и поддержание интереса к ней, в частности, путем указания цены («ПИВО 66 РУБ. ВИСКИ 77 РУБ»).

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 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.

Таким образом, в размещенной на рекламной конструкции (широкоформатном баннере), расположенной на фасаде многоквартирного жилого дома № 24 по улице Псковской в Великом Новгороде при входе в подвальное помещение, занимаемое баром «KILLFISH BAR», рекламе алкогольной продукции (виски и пива) имеются признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы алкогольной продукции с использованием технического средства стабильного территориального размещения (рекламной конструкции), монтируемой на внешней стене здания.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации из Реестра юридических лиц, имеющих лицензии на право розничной продажи алкогольной продукции на территории Новгородской области, размещенного на сайте Экономического комитета Новгородской области в сети «Интернет» по адресу: <http://econom.novreg.ru>, ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» имеет лицензию на право розничной продажи алкогольной продукции в баре «KILLFISH BAR» (Новгородская область, Великий Новгород, ул. Псковская, д. 24).

Из информации, представленной ООО «Мясной дворъ – ВН» (вх. № 2673 от

10.04.2013 Новгородского УФАС России), следует, что Общество является собственником подвального помещения, в котором расположен бар «KILLFISH BAR». Между ООО «Мясной дворъ – ВН» и ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» заключен Договор аренды № 60 от 26.10.2012, в соответствии с которым ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» арендует указанное подвальное помещение с целью организации общественного питания.

Из информации, представленной ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» (вх. № 1502 от 04.03.2013 Новгородского УФАС России), следует, что изготовление и монтаж рекламных носителей, в том числе баннера со спорной рекламой, было заказано ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» у ООО «ЕвроТрэйд» (г. Санкт-Петербург), что подтверждается счетом на оплату № 228 от 12.12.2012, а также сметой и соответствующим коммерческим предложением.

На рассмотрении дела представители ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» пояснили, что ответственным за размещение рассматриваемой рекламы на фасаде здания являлся главный бухгалтер и исполнительный директор Щека Д.В., который при принятии решения о размещении рекламы и определении ее содержания руководствовался положениями Договора коммерческой концессии № 030/1012 от 22.10.2012, заключенного ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» с владельцем франшизы «KILLFISH DISCOUNT BAR» (правообладателем) – Обществом с ограниченной ответственностью «Управляющая компания КиллФиш» (191014, г. Санкт-Петербург, ул. Восстания, д. 30/7, лит. А, пом. 3Н). Так, в соответствии с пунктом 4.1.1 указанного договора Пользователь (ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ») обязан при внешнем и внутреннем оформлении помещения, изготовление всех элементов, содержащих фирменное наименование и/или товарный знак, а также, являющихся частью фирменного стиля компании, заказывать у организаций-изготовителей, рекомендованных Правообладателем.

При этом с февраля 2013 года указанная реклама на фасаде дома № 24 по улице Псковской в Великом Новгороде не распространяется, соответствующий баннер снят.

На рассмотрении дела представитель ООО «Мясной дворъ – ВН» пояснила, что Договор аренды № 60 от 26.10.2012 не содержит положений, касающихся порядка рекламного оформления арендуемого помещения, но и не содержит запрета на совершение арендатором таких действий, если при этом соблюдаются требования закона. В данном случае имеются все основания полагать, что нарушение Закона о рекламе произошло по вине должностного лица ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ», неверно истолковавшего положения Договора коммерческой концессии № 030/1012 от 22.10.2012.

Исследовав материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Реклама алкогольной продукции (виски и пива), размещенная на рекламной конструкции (широкоформатном баннере), расположенной на фасаде многоквартирного жилого дома № 24 по улице Псковской в Великом Новгороде, содержит в себе нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе, выразившееся в распространении рекламы алкогольной продукции с использованием технического средства стабильного территориального размещения (рекламной конструкции), монтируемой на внешней стене здания.

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе при распространении вышеуказанной рекламы содержится в действиях лица, определившего ее содержание, и осуществившего ее распространение, то есть рекламодателя и рекламораспространителя данной ненадлежащей рекламы – ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» в лице его должностного лица, ответственного за рекламное оформление бара «KILLFISH BAR».

При этом положения Договора коммерческой концессии № 030/1012 от 22.10.2012 не свидетельствуют об отсутствии в действиях ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» (его должностного лица) вины за совершенное нарушение Закона о рекламе. Пункт 4.1.1 указанного договора определяет только необходимость выбора изготовителей рекламоносителей из числа лиц, рекомендованных правообладателем. Конкретное содержание распространяемой рекламы положения договора не определяют.

Кроме того, в соответствии с пунктом 2.1 предметом указанного договора является предоставление неисключительных прав на использование в предпринимательской деятельности интеллектуальной собственности, в частности права на фирменное наименование «KILLFISH DISCOUNT BAR» и использование товарных знаков KILLFISH DISCOUNT BAR и КИЛЛФИШ ДИСКАУНТ БАР.

Использованные в рассматриваемой рекламе наименования алкогольной продукции (виски, пиво) с указанием ее цены не являются объектами интеллектуальной собственности и не подлежали передаче в пользование в рамках Договора коммерческой концессии № 030/1012 от 22.10.2012.

Таким образом, при определении содержания рассматриваемой рекламы ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» было ограничено исключительно требованиями действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, а не содержанием договора коммерческой концессии, положения которого не предполагают несоблюдение требований Закона о рекламе при использовании франшизы «KILLFISH DISCOUNT BAR».

Доказательства прекращения распространения ООО «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» рассматриваемой ненадлежащей рекламы и прекращения нарушения законодательства о рекламе в материалах дела отсутствуют.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Приказом ФАС России от 28.12.2007 № 453, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу алкогольной продукции (виски и пива), размещенную в декабре 2012 года – феврале 2013 года на рекламной конструкции

(широкоформатном баннере), расположенной на фасаде многоквартирного жилого дома № 24 по улице Псковской в Великом Новгороде, рекламодателем и рекламодателем которой является Общество с ограниченной ответственностью «ОТЖИГАЙ и ЖГИ», поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать рекламодателю и рекламодателю – Обществу с ограниченной ответственностью «ОТЖИГАЙ и ЖГИ» – обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для возбуждения 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

О.С. Виниченко

Члены Комиссии

И.А. Куриков

А.В. Терентьева