

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-21/11-2016

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«14» апреля 2016 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «05» апреля 2016 года

Полный текст решения изготовлен: «14» апреля 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

рассмотрев дело № 03-21/11-2016, возбужденное по факту нарушения части 5 статьи 26 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии законного представителя ООО «Рекламная группа «Глобал» - законного представителя ООО «Медведь», ИП У,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в ходе мониторинга наружной рекламы, распространяемой на территории муниципального образования «Городской округ «Город Йошкар-Ола» обнаружена реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, на внешней стене дома по адресу: улица Красноармейская, дом 111, г. Йошкар-Ола, сотрудниками Марийского УФАС России была обнаружена информация следующего содержания:

На заседании Комиссии Марийского УФАС России ООО «Рекламная группа «Глобал» пояснило, что рассматриваемая информация является рекламой оружия, признало факт нарушения части 5 статьи 26 Закона о рекламе.

ООО «Медведь» пояснило, что в рамках договора, заключенного между обществом и ООО «Рекламная группа «Глобал», была размещена информация «ОхотАктив» в форме рекламного баннера. Указанный материал был размещен с целью привлечения внимания потребителей к клубу профессионалов охоты и рыбалки и не является рекламой оружия, соответственно, при ее размещении не были нарушены нормы Закона о рекламе. Кроме того, рассматриваемый рекламный баннер в настоящее время демонтирован.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Марийского УФАС России было установлено следующее.

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 (статья 3 Закона о рекламе).

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является 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.

ООО «Медведь» в письменных пояснениях (письмо от 24.02.2016 вх. №2220) и на заседаниях Комиссии оспаривало отнесение указанной рекламы к рекламе оружия, поскольку на рекламном баннере изображены только приклад и оптический прицел и идентифицировать вид оружия невозможно.

В силу статьи 1 Федерального закона от 13.12.1996 №150-ФЗ «Об оружии» (далее – Закон об оружии) под оружием понимаются устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов. Под основными частями огнестрельного оружия следует понимать ствол, затвор, барабан, рамка, ствольная коробка;

В пункте 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 12.03.2002 № 5 «О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств» разъяснено, что применительно к статьям 222 - [226.1](#) УК РФ под огнестрельным оружием следует понимать все виды боевого, служебного и гражданского оружия, в том числе

изготовленные самодельным способом, конструктивно предназначенные для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда. К ним относятся винтовки, карабины, пистолеты и револьверы, охотничьи и спортивные ружья, автоматы и пулеметы, минометы, гранатометы, артиллерийские орудия и авиационные пушки, а также иные виды огнестрельного оружия независимо от калибра.

Под комплектующими деталями огнестрельного оружия, применительно к [статье 226](#) УК РФ, следует понимать как основные части огнестрельного оружия, так и иные детали, конструктивно предназначенные обеспечивать нормальное функционирование конкретного образца огнестрельного оружия (станины, прицелы и т.п.).

Материалами дела подтверждается, что на спорном рекламном панно изображен человек в камуфляжной форме с частями оружия: прикладом и прицелом, а также указаны торговые марки производителей оружия.

Комиссия Марийского УФАС России, учитывая правовую позицию, изложенную в пункте 28. постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», оценив спорную рекламу с точки зрения потребителя, пришла к выводу о том, объектом рекламирования выступают: оружие, оружейный салон «ОхотАктив» и товары, реализуемые им, клуб профессионалов охоты и рыбалки, клубные карты.

Более того, указанная информация являлась предметом рассмотрения Экспертного совета по рекламе при Марийском УФАС России. По мнению названного Экспертного совета, рассматриваемая реклама является рекламой оружия, что подтверждается протоколом заседания от 04.03.2016.

Таким образом, спорная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц - размещена на внешней стене многоквартирного дома в форме рекламного баннера и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования – оружия, товаров оружейного салона «ОхотАктив», клубных карт; направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, призвана формировать и поддерживать интерес к клубу профессионалов охоты и рыбалки, к оружейному салону «ОхотАктив» и оказываемым ими услугам. Поэтому довод ООО «Медведь» о невозможности отнесения рассматриваемой информации к рекламе оружия является несостоятельным.

Применение оружия может иметь как позитивные (обеспечение охраны), так и негативные (посягательство на жизнь и здоровье людей) последствия, лицо, осуществляющее рекламу оружия, должно осознавать, что становится участником регулируемых государством отношений с четко определенными дозволениями и запретами. Так, согласно пункту 2 части 5 статьи 26 Закона о рекламе реклама гражданского оружия, в том числе оружия самообороны, спортивного, охотничьего и сигнального оружия, допускается только в местах производства, реализации и экспонирования такого оружия, а также в местах, отведенных для стрельбы из оружия.

Согласно [статье 3](#) Закона об оружии к гражданскому оружию относится оружие,

предназначенное для использования гражданами Российской Федерации в целях самообороны, для занятий спортом и охоты. Гражданское огнестрельное оружие должно исключать ведение огня очередями и иметь емкость магазина (барабана) не более 10 патронов.

При определении мест применения охотничьего и спортивного оружия следует учитывать, что основным местом применения охотничьего оружия в соответствии с законодательством Российской Федерации являются охотничьи угодья. В соответствии с [пунктом 3](#) Положения об охоте и охотничьих угодьях, утвержденного Постановлением Совета Министров СССР от 10.10.1960 № 1548, охотничьими угодьями признаются все земельные, лесные и водопокрытые площади, которые служат местом обитания диких зверей и могут быть использованы для ведения охотничьего хозяйства.

В соответствии с [пунктом 2 статьи 6](#) Закона об оружии на территории Российской Федерации запрещается использование вне спортивных объектов спортивного огнестрельного оружия с нарезным стволом либо спортивного пневматического оружия с дульной энергией свыше 7,5 Дж и калибра более 4,5 мм, а также спортивного холодного клинкового и метательного оружия. Следовательно, местом применения указанного спортивного оружия являются лишь территории спортивных объектов

Применение спортивного и охотничьего оружия может осуществляться на таких объектах как тир, стрельбища, стрелково-стендовые комплексы предприятий, занимающихся изготовлением данной категории оружия и патронов к нему (в том числе предприятий, занимающихся испытанием изделий на пулестойкость), юридических лиц с особыми уставными задачами, спортивных организаций, организаций, ведущих охотничье хозяйство, образовательных учреждений, организаций, занимающихся оленеводством в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, специализированных предприятий, ведущих охотничий или морской промысел; места проведения разрешенных видов охоты - для охотничьего и спортивного огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия, приобретенного в целях охоты.

Таким образом, разрешение, установленное пунктом 2 части 5 статьи Закона о рекламе, следует понимать, как разрешение адресовать информацию об оружии лицам, находящимся в месте производства, реализации, экспонирования оружия либо в месте, отведенном для стрельбы из оружия.

Актом мониторинга от 01.02.2016 установлено, что спорный рекламный баннер был размещен на внешней стене многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: ул. Красноармейская, дом 111, г. Йошкар-Ола.

Однако фактическую деятельность по продаже оружия ООО «Медведь» осуществляет по адресу: ул. Суворова, дом 19Б, г. Йошкар-Ола, который не совпадает с местом размещения спорной рекламной конструкции. Так, в разрешении от 03.12.2014 РХТ №0036206 на хранение оружия и патронов к нему (для торговых предприятий) указаны виды оружия и типы патронов, подлежащие хранению: гражданское и служебное оружие до 700 (семисот) единиц, патроны к гражданскому и служебному оружию до 150 000 (ста пятидесяти тысяч) штук, порох до 25 (двадцати пяти) килограммов. Адрес места хранения оружия и патронов к нему: ул. Суворова, дом 19Б, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл.

Также лицензией от 03.12.2014 ТО №0059033 №507 на осуществление разработки, производства, испытания, хранения, ремонта и утилизации гражданского и служебного оружия и основных частей огнестрельного оружия, торговли гражданским и служебным оружием и основными частями огнестрельного оружия ООО «Медведь» наделено правом на оказание следующих услуг, указанных в приложении к лицензии от 03.12.2014 № 507: торговля гражданским и служебным оружием и основными частями огнестрельного оружия по адресу места нахождения и места осуществления лицензируемого вида деятельности: ул. Суворова, дом 19Б, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл.

Лицензией от 03.12.2014 ТП №0000532 № 507 на осуществление разработки, производства, испытания, хранения, реализации и утилизации боеприпасов (в том числе патронов к гражданскому и служебному оружию и составных частей патронов), пиротехнических изделий IV и V классов в соответствии с национальным стандартом, применения пиротехнических изделий IV и V классов в соответствии с техническим регламентом и приложением к лицензии от 03.12.2014 №507 установлено, что ООО «Медведь» наделено правом оказания следующих услуг: реализация боеприпасов (в том числе патронов к гражданскому и служебному оружию и составных частей патронов) по адресу: ул. Суворова, дом 19Б, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл.

Таким образом, спорная реклама оружия, размещенная на внешней стене дома по адресу: ул. Красноармейская, дом 111, г. Йошкар-Ола, нарушает пункт 2 части 5 статьи 26 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных нормой части 5 статьи 26 Закона о рекламе ответственность, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Антимонопольным органом установлено, что администрацией городского округа «Город Йошкар-Ола» ИП У выдано разрешение от 01.04.2015 №3 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (баннерное панно со сменной рекламой) на фасаде многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: ул. Красноармейская, дом №111, г. Йошкар-Ола.

Между ИП У и Советом собственников многоквартирного жилого дома по адресу: ул. Красноармейская, д. 111, г. Йошкар-Ола, заключен договор от 30.12.2014 об оказании услуг. В соответствии с пунктом 1.1. указанного договора Совет собственников обязуется оказывать услуги по размещению предоставленного ИП У рекламного информационного материала в виде изображения размером 4*18,25 метров на баннерной ткани на внешней поверхности жилого дома по адресу: ул. Красноармейская, д. 111 в течение срока, предусмотренного договором. В пункте 2.3.2. договора от 30.12.2014 об оказании услуг установлено, что ИП У самостоятельно несет ответственность за несоответствие рекламных материалов

Закону «О рекламе».

Между ООО «Медведь» и ООО «Рекламная группа «Глобал» заключен договор от 25.05.2015 № ГМН 004 (10) об оказании услуг. Так, в соответствии с пунктом 1.1. данного договора ООО «Рекламная группа «Глобал» обязуется оказывать услуги по размещению рекламно-информационных материалов в виде изображений размером 4,5х20,9 метров на баннерной ткани на рекламной поверхности в течение срока от 30 дней и более. Пунктом 2.3.3. договора от 25.05.2015 № ГМН 004 (10) об оказании услуг предусмотрено, что ООО «Медведь» самостоятельно несет ответственность за несоответствие рекламных материалов Закону «О рекламе».

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является ООО «Медведь», рекламораспространителем – ООО «Рекламная группа «Глобал».

Комиссия Марийского УФАС России полагает, что размещение спорной рекламы на основании договора от 25.05.2015 № ГМН 004 (10) об оказании услуг, который устанавливает ответственность ООО «Медведь» за несоответствие рекламы Закону о рекламе, не исключают обязанности ООО «Рекламная группа «Глобал» соблюдать рекламное законодательство, в том числе в части места размещения рекламы оружия, а также не отменяет ответственность за его несоблюдение, поскольку положение договора, которым устанавливается ответственность за несоответствие рекламы Закону о рекламе, является обеспечительной мерой в рамках гражданско-правовых отношений между ООО «Медведь» и ООО «Рекламная группа «Глобал», а не административных.

На основании изложенного, Комиссия Марийского УФАС России приходит к итоговому выводу о том, что спорная реклама нарушает пункт 2 часть 5 статьи 26 Закона о рекламе.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Марийское УФАС России, изучив представленные в материалы дела доказательства, учитывая демонтаж спорной рекламной конструкции, считает, что в данном случае основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе отсутствуют.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания:



размещенную на внешней стене дома по адресу: улица Красноармейская, дом 111, г. Йошкар-Ола, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 5 статьи 26 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии