

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 72/17

Резолютивная часть решения оглашена «22» декабря 2017 г

Решение в полном объеме изготовлено «09» января 2018 г. г.
Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы - И.В. Волохина,

члены комиссии: Ю. В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;
В. Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;
М.О. Хрипченко - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 72/17, возбужденное по факту размещения рекламы алкогольной продукции на стенах летнего кафе, расположенного в городе Новосибирске, возле дома № 6 по ул. Ильича (около фонтана) в период с мая по сентябрь 2017г., с признаками нарушения требований Федерального закона от 13.03.2016г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствии:

- заявитель: физическое лицо (не явился),

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Академстройторгсервис» (ОГРН 1135476133858; ИНН/КПП 5408303868/540801001; юридический адрес: 630090г. Новосибирск, ул. Цветной проезд, д. 2) (не явился, уведомлен надлежаще),

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Восток-Запад» (ОГРН 1035403648631, ИНН/КПП 5408190847/540801001, юридический адрес: ул. Цветной проезд, д.2, г. Новосибирск, 630090) (не явился, уведомлен надлежаще),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России Комитетом рекламы и информации мэрии города Новосибирска передано заявление физического лица (вх. № 7071 от 25.07.2017г.) по факту размещения рекламы алкогольной продукции на стенах летнего кафе, расположенного в городе Новосибирске, возле дома № 6 по ул. Ильича (около фонтана), с признаками нарушения требований Федерального закона от 13.03.2016г. № 38-ФЗ «О рекламе».

По фактам, изложенным в заявлении, Новосибирским УФАС России возбуждено дело №72/17. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе было привлечено ООО «Академстройторгсервис» (ИНН 5408303868).

При рассмотрении дела №72/17 Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

В городе Новосибирске возле дома № 6 по ул. Ильича, располагается летнее кафе. На торговых палатках изображены логотипы «Amstel», знаки «18+», бокалы с пенным напитком и текст следующего содержания «*Наслаждаясь жизнью здесь не торопят время / Амстердам... / Amstel Premium Pilsener / ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЬНОЙ ПРОДУКЦИИ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ*».

В соответствии с п.1 ст.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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из способа, формы распространения, оформления, содержания вышеуказанной информации, она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке.

Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой по смыслу п.1 ст.3 Закона «О рекламе». Объектом рекламирования выступает товар – пиво «Amstel».

Данное летнее кафе установлено в весенне-летний период, следовательно, такой объект является передвижным, не имеющим прочную связь с землей, т.е. не является стационарным. Таким образом, на данную конструкцию положения статьи 19 Федерального закона «О рекламе» не распространяются.

Вместе с тем, информация о товарах, размещенная на внешних сторонах вне помещений таких объектов рассматриваются как реклама таких товаров, если эта информация направлена на привлечение внимания, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Требования к рекламе алкогольной продукции установлены статьей 21 Федерального закона «О рекламе».

В частности, в соответствии с частью 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Вместе с тем, на крыше данного кафе, на отдельных сегментах стен (с изображением наполненного бокала, с нанесенным на него логотипом «Amstel», надписью «Premium Pilsener 1870») а также на уличных зонтиках отсутствует

предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции.

Согласно сведениям, представленным мэрией города Новосибирска, данное летнее кафе располагается на земельном участке, переданном в постоянное бессрочное пользование Сибирскому отделению Российской академии наук.

В соответствии с информацией, предоставленной ФГБУ «Сибирское отделение Российской академии наук», арендатором здания, расположенного по адресу: ул. Ильича, д. 6 является ООО «Академстройторгсервис» (далее – ООО «АСТС»), на основании договора аренды № 3464/15 от 17.09.2015г. Согласно п. 6.7 указанного договора, «Арендатору предоставляется право пользования частью благоустройства здания, площадью 400,0 кв.м., находящегося на земельном участке занятым объектом аренды и необходимым для использования объекта аренды в соответствии с его назначением для размещения летнего кафе в период с мая по сентябрь каждого календарного года».

21.11.2017г. ООО «АСТС» в Новосибирское УФАС России был представлен отзыв, согласно которому ООО «АСТС» предоставило ООО «Восток-Запад» по договору совместной деятельности часть благоустройства здания по адресу ул. Ильича, 6, площадью 400 кв. м., находящегося на земельном участке, занятым объектом аренды по договору аренды заключенным с ФГБУ СО РАН № 3464/15 от 17.09.2015 г. и необходимый для использования объекта аренды в соответствии с его назначением для размещения летнего кафе в период с мая по сентябрь каждого календарного года. По данному договору вся деятельность на объекте благоустройства ведется ООО «Восток-Запад». На основании изложенного, по мнению ООО «АСТС», Общество не является надлежащим лицом по данному делу.

Также в материалах дела имеется письмо ООО «Восток-Запад», в котором поддерживается позиция, изложенная ООО «АСТС».

Кроме того, ООО «АСТС» ссылается на разъяснения Федеральной антимонопольной службы №АК/36526/13 от 18.11.2013г., согласно которому ФАС РФ не относит нестационарные летние кафе к рекламным конструкциям по смыслу ст. 19 Федерального закона о рекламе. Это означает, что брендинг летнего оборудования логотипами пивных брендов, крепость которых составляет менее 5% объемов готовой продукции, не запрещена действующим законодательством о рекламе. К нестационарным кафе относятся любые конструкции и сооружения, не имеющие прочной связи с землей, зданиями, сооружениями (т. е. объектами недвижимого имущества) и которые могут быть перемещены. К оборудованию летних кафе, по мнению ООО «АСТС», относятся тенты, мебель, зонты, заборы и прочее. Такое оборудование может размещаться с соблюдением требований, закрепленных в п.5 и 6 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», при этом требования ч.3 ст.21 ФЗ «О рекламе», на такое оборудование не распространяется.

Комиссией Новосибирского УФАС России данные доводы рассмотрены, установлено следующее.

Согласно Договору о совместной деятельности от 01.05.2017г., ООО «Восток-Запад», создает необходимые условия для эффективного использования указанной части благоустройства здания и поддержания их в надлежащем состоянии и в соответствии с целевым назначением, а именно размещает летнее

кафе в период с мая по сентябрь каждого календарного года.

В соответствии с Договором поставки №300 от 04.04.2014г., Актами приема-передачи, накладными оборудования №0A00-004357 от 19.04.2017г., №0A00-004400 от 22.04.2017г., №0A00-004417 от 25.04.2017г., ООО ТК «Бирмаркет» были переданы Обществу с ограниченной ответственностью «Восток-Запад», в том числе, павильоны Амстел 6*12 м, секции тентового забора Амстел, стойки для тентового забора Амстел, зонты амстел квадратные, крепления для зонтов, утяжелители для зонтов.

Следовательно, лицом, определившим объект рекламирования, а также осуществившим распространение рассматриваемой рекламы, является ООО «Восток-Запад» (ОГРН 1035403648631, ИНН/КПП 5408190847/540801001, юридический адрес: ул. Цветной проезд, д.2, г. Новосибирск, 630090). Определением об отложении рассмотрения дела №72/17 от 24.11.2017г. ООО «Восток-Запад» было привлечено к участию в рассмотрении дела №72/17.

При этом Комиссия Новосибирского УФАС России считает необходимым сообщить следующее.

Согласно части 4 статьи 2 Федерального закона "О рекламе", 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.

Учитывая изложенное, реклама пива с использованием средств индивидуализации продукции (товарных знаков) (как указывает ООО «АСТС» - брендинг летнего оборудования), используемых для обозначения, в том числе пива с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции или иной алкогольной продукции, и из рекламы четко не следует, что объектом рекламирования является именно безалкогольное пиво, то такая реклама должна соответствовать требованиям статьи 21 Федерального закона "О рекламе".

Кроме того, в письме ФАС №АК/36526/13 от 18.11.2013г. даются разъяснения только относительно п.п.6,7 ч.2 ст. 21 ФЗ «О рекламе» (действующего на момент дачи разъяснений), разъяснения относительно ч.3 ст. 21 ФЗ «О рекламе» отсутствуют.

При этом в данном письме ФАС указано: не являются рекламой алкогольной продукции сведения, указывающие на товар или его производителя, размещенные:

- непосредственно на официальных бланках и иной документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, в сети Интернет при указании доменного имени;
- на сувенирной продукции;
- на фирменной одежде, а также на утвари (бокалах, скатертях, пепельницах, салфетках, кранах, стойках баров, холодильниках; и тому подобном),

используемой при обслуживании в местах продажи алкогольной продукции,

- если это связано с оформлением мест продажи, а также в местах производства и выставках.

На такую информацию требования Федерального закона «О рекламе» не распространяются.

Вместе с тем при размещении холодильного и иного оборудования, мебели и т.п. вне помещений торговой или обслуживающей организации, нанесенные на них сведения о товарах рассматриваются как реклама таких товаров, если эта информация направлена на привлечение внимания, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о том, что крыша данного кафе, отдельные сегменты стен (с изображением наполненного бокала, с нанесенным на него логотипом «Amstel», надписью «Premium Pilsener 1870»), а также уличные зонтики, нельзя отнести к предметам, размещенным в помещении торговой или обслуживающей организации, используемым при обслуживании в местах продажи алкогольной продукции.

Таким образом, рекламная информация, содержащая логотипы «Amstel», знаки «18+», а также текст следующего содержания «*Наслаждаясь жизнью здесь не торопят время / Amstel Premium Pilsener*», размещенная на внешней стороне указанного летнего кафе, отдельных сегментах стен а также уличных зонтиках, содержит нарушение части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель.

В силу ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, действия ООО «Восток-Запад» нарушили требования части 3 статьи 21 Закона «О рекламе».

Т.к. согласно Договору о совместной деятельности от 01.05.2017г. ООО «Восток-Запад» размещает летнее кафе в период с мая по сентябрь каждого года, Комиссия Новосибирского УФАС России считает целесообразным выдачу предписания ООО «Восток-Запад»

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, содержащую логотипы «Amstel», знаки «18+», а также текст следующего содержания «*Наслаждаясь жизнью здесь не торопят время / Amstel Premium Pilsener*», размещенную на внешней стороне летнего кафе, располагающегося по адресу: по ул. Ильича, д.6, г. Новосибирск, 630090 (около фонтана), а также на уличных зонтах, ненадлежащей рекламой,

а ООО «Восток-Запад» (ОГРН 1035403648631, ИНН/КПП 5408190847/540801001, юридический адрес: ул. Цветной проезд, д.2, г. Новосибирск, 630090) нарушившим ч. 3 ст. 21 Закона «О рекламе»: реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

2. Выдать ООО «Восток-Запад» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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