

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

председатель Комиссии: – исполняющий обязанности руководителя Управления,

члены Комиссии: – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг,

рассмотрев 02 октября 2015 года дело № 309/10-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения наружной рекламы алкогольной продукции – виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD», «Glenfiddich», «Grant`s», размещавшейся в августе-сентябре 2015 года на рекламной конструкции (настенном панно), установленной на торцевом фасаде дома № 22 на проспекте Ленина (вид со стороны улицы Полежаева) в городском округе Саранск, содержащей признаки нарушения пунктов 5 и 6 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии представителя:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, – Общества с ограниченной ответственностью «Молочные продукты» сокращенное наименование – ООО «Молочные продукты»; адрес (место нахождения): 430032, Республика Мордовия, г.Саранск, ул.Попова, д.75; место нахождения обособленного подразделения (магазина): г.Саранск, пр.Ленина, д.22), интересы которого представляет генеральный директор ООО «Молочные продукты», имеющий право действовать без доверенности от имени Общества на основании Устава ООО «Молочные продукты»,

УСТАНОВИЛА:

При проведении наблюдения за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе на территории городского округа Саранск Республики Мордовия специалистами Мордовского УФАС России выявлено оформление торцевой части фасада магазина «Молочные продукты» (г.Саранск, проспект Ленина, 22, вид со стороны улицы Полежаева) настенным панно, на котором содержится следующая информация (акт осмотра территории от 07.09.2015г.):

текстовая надпись «ПРОДУКТЫ НА КАЖДЫЙ ДЕНЬ» нанесена на фоне изображений продуктов питания (хлебо-булочные изделия, мясо, колбасы, рыба, молочные продукты, и др.) и трех бутылок с элитным алкоголем - виски, на что указывают нанесенные на бутылки этикетки с оригинальными наименованиями общеизвестных алкогольных брендов «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS» (виски Балвени Дабл Вуд 12 лет), «Glenfiddich» (виски Гленфиддик), «Grant`s» (виски Грантс).

Поводом для проведения такого наблюдения стали данные, содержащиеся в поступившем в Мордовское УФАС России электронном обращении гражданина от 26.08.2015 (вх.№3249 от 26.08.2015), указывающие на факт размещения в августе 2015 года рекламной конструкции с рекламой алкогольной продукции на фасаде дома, расположенного на перекрестке улицы Полежаева и проспекта Ленина в

городе Саранске, в противоречие требованиям статьи 21 Федерального закона «О рекламе», в подтверждение чего гражданин предоставил фотографию, и при этом выразил пожелание не раскрывать его персональные данные.

Проведенное 07.09.2015 г. наблюдение подтвердило факт распространения наружной рекламы алкогольной продукции – виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS» (виски Балвени Дабл Вуд 12 лет), «Glenfiddich» (виски Гленфиддик), «Grant`s» (виски Грантс) с использованием технического средства стабильного территориального размещения - рекламной конструкции (настенного панно), смонтированной и расположенной на внешней стене торцевого фасада здания, находящегося по адресу: г.Саранск. пр.Ленина, 22.

Данные обстоятельства послужили основанием для вынесения определения Мордовского УФАС России от 16.09.2015 № 381 о возбуждении дела № 309/10-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В рамках возбужденного дела в адрес Мордовского УФАС России с письмом генерального директора ООО «Молочные продукты» б/н, б/д (вх.№3600 от 01.10.2015) поступили сведения и документы по существу настоящего разбирательства.

Наряду с этим, в адрес Мордовского УФАС России поступило письмо Администрации городского округа Саранск от 29.09.2015 36888-исх (вх.№3605 от 01.10.2015), которым предоставлены сведения о расстоянии от торцевого фасада магазина «Молочные продукты» (г.Саранск, пр.Ленина, 22) до фасада здания ГБОУ РМ СПО «Саранский государственный промышленно-экономический колледж» (г.Саранск. пр.Ленина, 24).

Также к материалам настоящего дела приобщен акт осмотра Интернет-сайта alcodream.ru от 14.09.2015г.

На заседании Комиссии генеральный директор ООО «Молочные продукты» поддержал письменную позицию Общества, и дополнительно пояснил, что в целях обновления фасада было размещено рассматриваемое настенное панно в июне прошлого года с использованием понравившейся картинки продуктов питания на фоне бутылок с алкоголем, изготовление которой заказывали, не задумываясь о том, что такая картинка могла способствовать нарушению рекламного законодательства, а также сообщил о том, что в настоящее время настенное панно демонтировано в связи с передачей в аренду помещения магазина компании сотовой связи, в подтверждение чего предоставил копию договора аренды.

Исследовав имеющиеся в настоящем деле документы и материалы в их совокупности с учетом доводов лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла к следующим выводам.

На рассматриваемом настенном панно расположены изображения трех бутылок с четко различимыми торговыми наименованиями «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», «Glenfiddich», «Grant`s», которые являются средствами индивидуализации (брендами) общеизвестной алкогольной продукции – виски.

Принадлежность торговых наименований к алкогольным брендам подтверждается, в частности, просмотром Интернет-сайта alcodream.ru (акт осмотра от 14.09.2015г.), на котором опубликован каталог элитного алкоголя, в том числе с информацией о сортах шотландского виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS» (виски Балвени Дабл Вуд 12 лет), «Glenfiddich» (виски Гленфиддик), «Grant`s» (виски Грантс) и с изображением единиц названной продукции, идентичных изображениям трех бутылок, визуализация которых представлена на рассматриваемом настенном панно.

Демонстрируемая с использованием настенного панно алкогольная продукция общеизвестных элитных брендов явно воспринимается как информация о конкретном товаре - виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», «Glenfiddich», «Grant`s», и направлена на привлечение внимания к виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», «Glenfiddich», «Grant`s», на формирование и поддержание интереса к такой алкогольной продукции, и тем самым способствует её продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В пункте 16 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25 декабря 1998 года № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» разъяснено, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В пункте 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08 октября 2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является конкретно

индивидуализируемый товар, относящийся к алкогольной продукции с содержанием этилового спирта 40% и 43% объема готовой продукции, - виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s».

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» 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, сидр, пуаре, медовуха.

Распространение рекламы алкогольной продукции - виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s» осуществлено с использованием рекламной конструкции, которая установлена на внешней стене (торцевая часть фасада) предприятия торговли (г.Саранск, проспект Ленина, 22, вид со стороны улицы Полежаева), расположенного в небольшой удаленности от здания образовательной организации - ГБОУ РМ СПО «Саранский государственный промышленно-экономический колледж» (г.Саранск, проспект Ленина, 24).

Поскольку территорией распространения рассматриваемой наружной рекламы алкогольной продукции - виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s» является город Саранск Республики Мордовия, такая реклама эффективно нацелена на привлечение внимания потребителей, находящихся на указанной территории.

Предприятие торговли – встроенное нежилое помещение (магазин №53, адрес (местонахождение) объекта: г.Саранск, проспект Ленина, 22), на внешней стене которого размещено настенное панно с рекламой алкогольной продукции, принадлежит на праве собственности ООО «Молочные продукты», что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права (имеется в материалах настоящего дела).

Общество с ограниченной ответственностью «Молочные продукты» зарегистрировано в качестве юридического лица 01.11.2004 за основным государственным регистрационным номером, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации юридического лица, выданным Инспекцией МНС России по Ленинскому району г.Саранска Республики Мордовия,.

ООО «Молочные продукты» вправе осуществлять розничную продажу алкогольной продукции в указанном предприятии торговли (магазине) на основании лицензии на осуществление розничной продажи алкогольной продукции, выданной Министерством торговли и предпринимательства РМ.

Из письма ООО «Молочные продукты» б/н, б/д (вх.№3600 от 01.10.2015) следует, что рассматриваемое настенное панно, содержащее изображение

продуктов питания и трех бутылок алкогольной продукции, размещено на внешней стене магазина, принадлежащего ООО «Молочные продукты» (г.Саранск, проспект Ленина, 22), в июне 2014 года и в настоящее время демонтировано.

Как следует из договора аренды, заключенного между ООО «Молочные продукты» и ЗАО «Русская Телефонная Компания», помещение магазина с 01.09.2015г. передано в аренду для розничной торговли мобильными телефонами и радиотелефонами.

Фотографией, направленной гражданином на электронную почту Мордовского УФАС России, а также актом осмотра территории от 07.09.2015г., составленным специалистами Мордовского УФАС России, зафиксировано размещение настенного панно с рассматриваемой наружной рекламой алкогольной продукции в августе и в начале сентября текущего года.

Учитывая установленные обстоятельства, Комиссия признаёт, что распространение наружной рекламы виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s» осуществлялось ООО «Молочные продукты», выступившим в качестве рекламораспространителя, в период с июня 2014 года по 07 сентября 2015 года включительно.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Магазин ООО «Молочные продукты» (г.Саранск, проспект Ленина, 22), на внешней стене которого в период с июня 2014 года по 07 сентября 2015 года включительно с использованием рекламной конструкции (настенного панно) распространялась наружная реклама алкогольной продукции - виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s», находится на расстоянии 76,9 метров от Государственного бюджетного образовательного учреждения Республики Мордовия среднего профессионального образования «Саранский государственный промышленно-экономический колледж» (г.Саранск, проспект Ленина, 24), что подтверждается письмом Администрации городского округа Саранск от 29.09.2015 36888-исх (вх. №3605 от 01.10.2015).

ГБОУ РМ СПО «Саранский государственный промышленно-экономический колледж» осуществляет образовательную деятельность на основании лицензии №3188 от 06.04.2012г., выданной Министерством образования Республики Мордовия, что подтверждает статус названного учреждения в качестве образовательной организации.

В силу положений Федерального закона от 24.07.1998 № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка» приоритетными для государственной власти Российской Федерации являются меры по защите несовершеннолетних от информации, пропаганды и агитации, наносящих вред его здоровью, нравственному и духовному развитию, в том числе от рекламы алкогольной продукции и табачных изделий.

Следовательно, вопреки законодательно закрепленным приоритетам рассматриваемая наружная реклама алкогольной продукции - виски «THE

BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s» продолжительное время (больше года) распространялась с использованием рекламной конструкции (настенного панно), находящейся на расстоянии ближе чем сто метров от здания образовательной организации, занимаемого ГБОУ РМ СПО «Саранский государственный промышленно-экономический колледж».

В соответствии с пунктами 5 и 6 части 2 статьи 21 Федерального 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; 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.

Таким образом, материалами настоящего дела установлено, что наружная реклама алкогольной продукции - виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s», распространяемая в период с июня 2014 года по 07 сентября 2015 года включительно с использованием рекламной конструкции (настенного панно), размещенной на торцевом фасаде магазина ООО «Молочные продукты» (г.Саранск, проспект Ленина, 22, вид со стороны улицы Полежаева), на расстоянии ближе чем сто метров от образовательной организации - ГБОУ РМ СПО «Саранский государственный промышленно-экономический колледж» (г.Саранск, проспект Ленина, 24), нарушает требования пунктов 5 и 6 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» и поэтому является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 — 4 статьи 21 настоящего Федерального закона.

Материалами настоящего дела установлено, что распространение ненадлежащей рекламы алкогольной продукции осуществлено рекламодателем - ООО «Молочные продукты».

Комиссия отклоняет доводы ООО «Молочные продукты», изложенные б/н, б/д (вх.№3600 от 01.10.2015), относительно того, что панно с изображением алкогольной продукции не обращало на себя внимания граждан и не выполняло функции рекламы, поскольку не соответствуют установленным по делу обстоятельствам и не оправдывают допущенного нарушения требований законодательства о

рекламе.

Учитывая тот факт, что рассматриваемая ненадлежащая реклама алкогольной продукции - виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD AGED 12 YEARS», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s» в настоящее время не распространяется, Комиссия не усматривает необходимости выдавать рекламораспространителю предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктами 5 и 6 части 2 статьи 21, пунктом 1 части 2 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 *ненадлежащей наружную рекламу алкогольной продукции – виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s»,* которая распространялась в период с июня 2014 года по 07 сентября 2015 года включительно с использованием рекламной конструкции (настенного панно), размещенной на торцевом фасаде магазина ООО «Молочные продукты» (г.Саранск, проспект Ленина, 22, вид со стороны улицы Полежаева), на расстоянии ближе чем сто метров от образовательной организации - ГБОУ РМ СПО «Саранский государственный промышленно-экономический колледж» (г.Саранск, проспект Ленина, 24), поскольку в ней нарушены требования пунктов 5 и 6 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать рекламораспространителю — Обществу с ограниченной ответственностью «Молочные продукты»; адрес (место нахождения): 430032, Республика Мордовия, г.Саранск, ул.Попова, д.75) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку распространение *ненадлежащей рекламы алкогольной продукции – виски «THE BALVENIE DOUBLEWOOD», виски «Glenfiddich», виски «Grant`s»* в настоящее время прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения объявлена 02 октября 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 07 октября 2015 года.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: