

Решение № Р15/114-04

Резолютивная часть решения объявлена 30 ноября 2015 года

Решение изготовлено в полном объеме 03 декабря 2015 года г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Поткина
Комиссии: И.В. - заместитель руководителя управления;

Члены Шишова-заместитель начальника
Комиссии: Н.Н. отдела

Огнева
Е.Н. - ведущий специалист-эксперт,

рассмотрев дело № Р15/114, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы продавца алкогольной продукции, имиджевой рекламы магазина

УСТАНОВИЛА:

На заседании Комиссии отсутствовал: ИП <...>. В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

В материалах дела имеются сведения о надлежащем извещении лица, участвующего в деле, о времени и месте рассмотрения дела. (Почтовое уведомление № 62500088307034, №62500088306327) Мотивированного ходатайства об отложении рассмотрения дела от ИП <...>. не поступало, следовательно, дело может быть рассмотрено в отсутствие сторон.

Как следует из материалов дела Р15/114, 14.09.2015 в Тюменское УФАС России

(далее также – управление) поступил ответ от департамента имущественных отношений и земельных ресурсов администрации города Ишима на запрос, который содержал информацию о собственниках баннерных панно размещенная информация на которых имеет признаки нарушения п.5 ч.2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе». (далее по тексту – Закон о рекламе),

Начальником отдела рекламы Департамента имущественных отношений и земельных ресурсов администрации г.Ишима составлены Акты осмотра рекламных конструкций №№61,62,63 от 03.09.2015г. с приложением копий фотографий: баннерные панно с текстом: «при покупке 5 литроff 1 литр в подарок по пиффку», «Доставка по телефонному звонку 89222636168 по пиффку» с изображением кружки с желтым напитком.

Согласно информации Департамента имущественных отношений и земельных ресурсов администрации г.Ишима (вх. 6896 от 14.09.2015г.) данная реклама расположена на фасаде многоквартирного жилого дома по адресу: г.Ишим, ул.Карла Маркса, 41. Собственником рекламной конструкции является индивидуальный предприниматель <...> (адрес местонахождения: 627755, Тюменская область, г.Ишим, ул. <...>).

Определением от 17.09.2015 № Р15/114-01 по данному событию возбуждено дело № Р15/114 по признакам нарушения требований п.5 ч.2 ст.21 Закона о рекламе.

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается 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.

Указанная в рекламе формулировка: «при покупке 5 литроff 1 литр в подарок по пиффку», «Доставка по телефонному звонку 89222636168 по пиффку» с изображением кружки с желтым напитком воспринимается потребителем рекламы именно как реклама продавца алкогольной продукции, а именно магазина «По пиффку».

В данном случае необходимо учитывать обязательный юридический признак рекламы – адресация информации неопределенному кругу лиц (ст. 3 Закона о рекламе). В данной [норме](#) под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена. Следовательно, для восприятия рекламы не требуется каких-либо специальных познаний, объект рекламирования (товар, услуга) является очевидным, понятным для потребителя.

Указанный вывод согласуется с позицией Пленума Высшего Арбитражного Суда

РФ, изложенной в Постановлении от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», который в п. 2 указал, что «при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, 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)».

Анализ рекламной информации позволяет сделать вывод, что рекламируется алкогольная продукция и продавец алкогольной продукции. В рекламе изображена пивная кружка с желтым напитком, а название магазина «по пиффку» ассоциируется у потребителя с продавцом пива.

В соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 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.

При этом наружной рекламой алкоголя (с использованием технических средств стабильного территориального размещения) согласно сложившейся судебной арбитражной практикой признаются, в том числе плакаты, обращенные на улицу и размещенные в оконных проемах или на внешних стенах магазинов (Постановление ФАС СКО от 20.02.2008 № Ф08-428/2008-140А по делу № А63-10529/2007-С7-22, постановления ФАС УО от 11.03.2008 № Ф09-1273/08-С1 по делу № А50-10237/07, от 06.03.2008 № Ф09-1124/08-С1 по делу № А76-12784/07, от 05.03.2008 № Ф09-1075/08-С1 по делу А50-10242/07, от 07.11.2007 № Ф09-9134/07-С1 по делу № А50-6341/07).

Согласно ч. 4 ст. 2 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.

П. 4 ст. 3 Закона устанавливает, что ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Распространяемая информация направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к продавцу алкогольной продукции магазину «По пиффку» (ИП <...>), формирование и поддержание интереса у потенциального потребителя рекламы к объекту рекламирования и продвижение его на соответствующем товарном рынке.

Материалами дела Р15/114 подтверждается, что ИП <...> распространяет наружную имиджевую рекламу продавца алкогольной продукции (Акты осмотра рекламных конструкций №№61,62,63 от 03.09.2015г.).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что спорная информация является рекламой продавца алкогольной продукции, магазина «по пиффку» (ИП <...>.), не соответствующей требованиям п. 5 ч. 2, ст. 21 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе несет рекламодатель.

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;
реklamораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела Р15/114 подтверждается (Акты осмотра рекламных конструкций №№61,62,63 от 03.09.2015г., выписка из ЕГРИП, сообщение департамента имущественных отношений администрации города Ишима), что рекламодателем/реklamораспространителем спорной рекламы является индивидуальный предприниматель <...> (адрес местонахождения: 627750, Тюменская обл., г.Ишим, <...>, фактический адрес: 627755, Тюменская область, г.Ишим, ул. <...>, ИНН 7<...>, ОГРНИП <...>).

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, reklamораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ч. 2 ст. 33, ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, размещенную на фасаде здания магазина «по пиффку» по адресу: г.Ишим, ул.Карла Маркса, 41, следующего содержания: «при покупке 5 литроff 1 литр в подарок по пиффку», «Доставка по телефонному звонку 89222636168 по пиффку» с изображением кружки с желтым напитком, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 5 ч. 2, ст. 21 Федерального закона от 13.03.06 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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	И.В. Поткина
Члены комиссии	Н.Н. Шишова
	Е.Н. Огнева

Предписание № Р15/114-04

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

30.11.2015г.

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:	Поткина И.В.	заместитель руководителя управления;
Члены Комиссии:	Шишова Н.Н.	Заместитель начальника отдела КСЗ;
	Огнева Е.Н.	ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ,

на основании своего решения от 30.11.2015г. по делу № Р15/114 о признании ненадлежащей рекламы алкогольной продукции, размещенной на фасаде здания магазина «по пиффку» по адресу: г.Ишим, ул.Карла Маркса, 41, следующего содержания: «при покупке 5 литроff 1 литр в подарок по пиффку», «Доставка по телефонному звонку 89222636168 по пиффку» с изображением кружки с желтым напитком, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <...> (адрес местонахождения: 627750, Тюменская обл., г.Ишим, ул. <...>, ИНН <...>) **в десятидневный срок с момента получения настоящего предписания** устранить нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы алкогольной продукции на конструктивных элементах здания.

2. **В 5-дневный срок с момента исполнения настоящего предписания** представить в Тюменское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Тюменское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц в размере от 12 000 до 20 000 рублей; на юридических лиц - от 300 000 до 500 000 рублей.

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

Председатель комиссии

И.В.

Поткина

Члены
комиссии

Н.Н.

Шишова

Е.Н.

Огнева