

Индивидуальному

предпринимателю

"..."

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ 8-Р-16

Резолютивная часть решения оглашена 17.05.2016

г. Абакан

В полном объеме решение изготовлено 20.05.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: "... " – заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

"..." – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

Члены Комиссии:

"..." – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

"..." – специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы управления;

рассмотрев дело № 8-Р-16, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...> по признакам нарушения пункта 6 части 1, пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении ИП <...> рекламы в виде двух баннеров, размещенных на фасаде магазина, находящегося по адресу г. Абакан, ул. Аскизская, д. 162, следующего содержания: «Щедрый фраер, магазин разливных напитков, Щедрый фраер режим работы с 11-00 по 23-00 без обеда, без выходных. (на фоне образа мужчины, наливающего пенный напиток)», «Есть что вспомнить. «Большое» пиво для большой компании. Чрезмерное употребление алкогольной продукции вредит вашему здоровью».

В присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...>

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения Хакасским УФАС России мониторинга наружной рекламы на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, выявлено распространение рекламы в виде двух баннеров, размещенных на фасаде магазина, находящегося по адресу г. Абакан, ул. Аскизская, д. 162, следующего содержания:

- 1) «Щедрый фраер, магазин разливных напитков, Щедрый фраер режим работы с 11-00 по 23-00 без обеда, без выходных. (на фоне образа мужчины, наливающего пенный напиток)» (далее - реклама 1);
- 2) «Есть что вспомнить. «Большое» пиво для большой компании. Чрезмерное употребление алкогольной продукции вредит вашему здоровью» (далее – реклама 2).

В адрес предпринимателя был направлен запрос (от 24.03.2016 года исх. № 04-1629/КМ) о предоставлении информации в антимонопольный орган.

На данный запрос поступил ответ (от 29.03.2016 года вх. № 1544) в котором указано, что ИП <...> осуществляет свою деятельность с февраля 2016 года в нежилом помещении по адресу: г. Абакан, ул. Аскизская, д. 162. Также в письменных пояснениях указано, что рассматриваемая реклама 1 и реклама 2 не устанавливалась ИП <...> Из ответа предпринимателя следует, что время монтажа рекламы 1 и рекламы 2 неизвестно, так как на момент начала осуществления ИП <...> предпринимательской деятельности в данной торговой точке, рассматриваемые рекламы уже были монтированы, соответственно, на момент установки рекламы ИП <...> не осуществлял свою деятельность по вышеуказанному адресу и не имеет документов по размещению данной рекламы. ИП <...> указал, что в магазине, находящийся по адресу г. Абакан, ул. Аскизская, д. 162, ведутся работы по демонтажу вышеуказанных реклам, однако, доказательств данного обстоятельства не представлено.

Изучив полученные материалы, Хакасское УФАС России усмотрело признаки нарушения пункта 6 части 1, пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

Определением от 15.04.2016 г. возбуждено дело 8-Р-16 по признакам нарушения Закона о рекламе в отношении ИП <...>, рассмотрение дела назначено на 17.05.2016 г.

04.05.2016 г. в адрес Хакасского УФАС России от ИП <...> поступили следующие материалы: свидетельство о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, а также доказательства демонтажа рекламы 1, в виде представленных фотоснимков.

На заседании комиссии 18.05.2016 г. ИП <...> относительно возбужденного дела пояснил следующее.

Магазин «Щедрый фраер» предприниматель снял в аренду в феврале 2016 года, рассматриваемые рекламы уже размещалась. В настоящее время баннер с названием «Щедрый фраер» демонтирован. Сейчас магазин называется «Дозор». Реклама пива «Большое пиво» в данный момент размещается, также предприниматель сообщил, что в скором времени планирует делать ремонт и убирать рекламу пива «Большое пиво». При заключении договора аренды имелся акт приема-передачи только на оборудование, о размещении рекламы на магазине в акте приема-передачи, а также в договоре аренды указано не было. Ответчик согласился, что рассматриваемые рекламы нарушают Закон о рекламе.

Согласно пункту 6 части 1 статьи 21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна использовать образы людей и животных, в том числе выполненные с помощью мультипликации (анимации).

В законодательстве Российской Федерации используется понятие "изображение гражданина" ([статья 152.1](#) Гражданского кодекса Российской Федерации), определение "образ человека" отсутствует. Согласно Большому толковому словарю русского языка "образ" - это "1. внешний вид, облик; наружность, внешность; 2. живое наглядное представление о ком-либо, о чем-либо, возникающее в воображении, мыслях кого-либо; 3. форма восприятия сознанием явлений объективной действительности; отпечаток, воспроизведение сознанием предметов и явлений внешнего мира" и тому подобное. Следовательно, "образ" - это не только внешний вид предмета, но и форма его представления и воспроизведения в сознании человека. Любое явление или предмет окружающей действительности трансформируется в человеческом сознании в образ и продолжает свое существование уже только в виде образа.

В рассматриваемом случае в рекламе 1 используется образ мужчины наливающего пенный напиток из бочки, на заднем плане рекламы 1 сушится рыба, все это в контексте со словами: «Щедрый фраер» магазин разливных напитков. По запросу на интернет сайте www.google.ru: «какой пенный напиток можно разливать из бочек» поисковая система «Гугл» выдает 10 результатов из которых 7 трактуют о пиве. Исходя из вышеперечисленного можно сделать вывод о том, что на рекламе 1 изображен образ мужчины, наливающий пенный напиток - пиво.

Согласно пункту 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.

Согласно [части 1 статьи 19](#) Закона о рекламе к числу технических средств стабильного территориального размещения относятся: щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, проекционного и иного предназначения для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушные шары, аэростаты и иные технические средства стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемые и располагаемые на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Из письма ФАС России от 20 февраля 2015 г. «О рекламе алкогольной продукции» следует, что реклама пива и напитков, изготавливаемых на основе пива (независимо от количества этилового спирта в готовой продукции, но более 0,5 процента объема готовой 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.

Распространение рекламы алкогольной продукции, содержащей этиловый спирт более 0,5 процента объема готовой продукции которая не входит в перечень исключений пищевой продукции, установленным Правительством Российской Федерации: «Большое пиво», размещенной на фасаде магазина, расположенного по адресу г. Абакан, ул. Аскизская, д. 162, осуществлено запрещенным способом.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Поскольку на момент проведения мониторинга антимонопольным органом наружной рекламы на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе деятельность в вышеуказанной торговой точке осуществлял ИП <...>, что подтверждено материалами дела, ответственность за размещение рассматриваемых реклам на фасаде вышеуказанного магазина несет ИП <...>

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 6 части 1 статьи 21 несет рекламодатель.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 несет рекламораспространитель.

Комиссия Хакасского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

На момент проведения мониторинга антимонопольным органом наружной рекламы на предмет соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе деятельность в вышеуказанной торговой точке осуществлял ИП <...>, что подтверждается следующими материалами дела:

- письменными пояснениями от 29.03.2016 г.;

- письменными пояснениями от 04.05.2016 г.;
- договором аренды нежилого помещения от 05.02.2016;
- фотоснимками уголка потребителя.

Следовательно, ИП <...> является продавцом рекламируемого товара – пива.

Таким образом, вышеизложенное подтверждает, что ИП <...> является рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемых реклам.

Вышеуказанные рекламы, размещенные по адресу г. Абакан, ул. Аскизская, д. 162, магазин «Щедрый фраер», являются ненадлежащими и нарушающими пункт 6 части 1, пункт 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе, так как в вышеуказанных рекламах используется мультипликационный образ мужчины наливающего пиво, а также рекламируется алкогольная продукция (пиво «Большое пиво»), которая размещается с использованием технического средства стабильного территориального размещения (рекламной конструкции), монтируемой и располагаемой на внешней стене здания.

Как указано выше 04.05.2016 г. ИП <...> были представлены доказательства в виде представленных фотографий о демонтаже рекламного баннера «Щедрый фраер». Однако, доказательств о демонтаже рекламы пива марки «Большое пиво» в материалы дела по настоящее время не представлено.

Кроме того, из пояснений ИП <...> следует, что реклама пива марки «Большое пиво» до настоящего времени размещается, следовательно, имеются основания для выдачи предписания об устранении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Щедрый фраер, магазин разливных напитков, Щедрый фраер режим работы с 11-00 по 23-00 без обеда, без выходных. (на фоне образа мужчины, наливающего пенный напиток)», «Есть что вспомнить. «Большое» пиво для большой компании. Чрезмерное употребление алкогольной продукции вредит вашему здоровью», размещенную на фасаде магазина «Щедрый фраер», находящегося по адресу г. Абакан, ул. Аскизская, д. 162 ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 1, пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хакасского 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:

" ... "

Члены Комиссии:

" ... "

" ... "

" ... "