

Дело № 03-05/21-2018

Индивидуальному
предпринимателю

Бородкину Андрею Олеговичу

<...>

Заинтересованным лицам:

<...>

<...>

Департамент градостроительства
Администрации Муниципального
образования «Город Архангельск»

пл. Ленина, д. 5, г. Архангельск,

163069

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-05/21-2018

Резолютивная часть оглашена «26» октября 2018 года

Решение в полном объеме изготовлено «31» октября 2018 года

«31» октября 2018 года г. Архангельск

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

Председатель Комиссии	- Цакулов Ю.Г.	заместитель руководителя Архангельского УФАС России главный специалист-эксперт
Члены Комиссии:	Шестакова Н.М. - - Футоран Н.А.	отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,-

рассмотрев дело № 03-05/21-2018, возбужденное при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, по признакам нарушения п.5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21, ч.9 и ч.10 ст.19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие:

- Индивидуального предпринимателя Бородкина Андрея Олеговича, в адрес которого было направлено определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (л.д. 72-75, 76, 77, 80, 86; 50-53, 54, 84; 21-24, 25, 28, 82; 62, 17-19), представителей для участия в рассмотрении дела №03-05/21-2018 не направил;

- <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (л.д. 72-75, 76, 79; 50-53, 54, 64, 78, 83; 59, 63, 67), представителей для участия в рассмотрении дела № 03-05/21-2018 не направил;

- представителя Департамента градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (л.д. 72-75); представителей для участия в рассмотрении дела № 03-05/21-2018 не направил.

Лицам, участвующим в деле № 03-05/21-2018, разъяснены положения п. 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508.

До рассмотрения настоящего дела по существу ходатайств, возражений, отводов не заявлено.

УСТАНОВИЛА:

Архангельским УФАС России при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 02.07.2018 выявлена следующая информация:

Конструкция № 1, монтируемая и располагаемая на внешней стене дома по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул. Садовая, д. 38, - со стороны улицы Садовая слева от входа в заведение «Амбар» в виде баннера с широкоформатной печатью с текстовой информацией следующего содержания: «АМБАР все ПИВО здесь! СВЕЖЕЕ ЖИВОЕ РАЗЛИВНОЕ ВОЗЬМИ С СОБОЙ! от 45 руб!». Текстовая информация на конструкции выполнена четким шрифтом, расположенным в пять строк. Конструкция также содержит изображения: бутылки с крышкой, наполненной пенящимся напитком; двух бокалов из прозрачного материала внизу тонкого, а сверху слегка расширяющегося, формируя «головку», наполненных пенящимся напитком, при этом бокалы размещены на деревянной бочке. Конструкция не содержит знака безалкогольной продукции (пиктограммы).

Конструкция № 2, монтируемая и располагаемая на внешней стене дома по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул. Садовая, д. 38, - со стороны улицы Садовая справа от входа в заведение «Амбар» в виде баннера с широкоформатной печатью с текстовой информацией следующего содержания: «АМБАР СВЕЖЕЕ ЖИВОЕ РАЗЛИВНОЕ ЛУЧШЕЕ ПИВО ЧАСТНЫХ ЗАВОДОВ РОССИИ ВОЗЬМИ С СОБОЙ! от 45 руб!». Текстовая информация на конструкции выполнена четким шрифтом, расположенным в шесть строк. Конструкция также содержит изображения: бутылки с крышкой, наполненной пенящимся напитком; двух бокалов из прозрачного материала внизу тонкого, а сверху слегка расширяющегося, формируя «головку», наполненных пенящимся напитком, при этом бокалы размещены на деревянной бочке. Конструкция не содержит знака безалкогольной продукции (пиктограммы).

Определением от 27.07.2018 возбуждено дело № 03-05/21-2018 по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе») в отношении Индивидуального предпринимателя Бородинки Андрея Олеговича, рассмотрение дела назначено на 27.08.2018.

Определением от 27.08.2018 рассмотрение дела № 03-05/21-2018 отложено в связи с необходимостью получения Архангельским УФАС России

дополнительных доказательств (материалов и документов) по названному делу, в качестве заинтересованного лица привлечен <...>; рассмотрение дела назначено на 27.09.2018.

Определением от 27.09.2018 рассмотрение дела № 03-05/21-2018 отложено в связи с необходимостью получения Архангельским УФАС России дополнительных доказательств (материалов и документов) по названному делу; рассмотрение дела назначено на 26.10.2018.

Комиссия Архангельского УФАС России полно и всесторонне изучив и проанализировав представленные в материалы настоящего дела документы установила следующее.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (Федерального 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.

Объект рекламирования - 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.

Как указано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 04.03.1997 № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона от 18 июля 1995 года «О рекламе», реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем понимается любое лицо, к которому адресуется реклама, или которая может достичь его, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торговым клиентом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация распространена посредством размещения баннеров с широкоформатной печатью на внешней стене дома по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул. Садовая, д. 38, со стороны улицы Садовая, справа и слева от входа в заведение «Амбар». Информация адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — «АМБАР ... пиво ... свежее живое разливное ... от 45 руб!», в том числе «АМБАР все пиво ... свежее живое разливное... от 45 руб!», «АМБАР свежее живое разливное лучшее пиво частных заводов России... от 45 руб!», - формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке, не является

обязательной, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с Федеральным законом; то есть, отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе».

Материалами дела подтверждается, что в заведении «Амбар», расположенном на первом этаже по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул. Садовая, д. 38, со стороны улицы Садовая, - розничная продажа пива производилась Индивидуальным предпринимателем Бородкиным Андреем Олеговичем (ОГРНИП <...>, ИНН <...>).

Обратного в материалы дела не представлено.

Факт распространения рассматриваемой рекламы Индивидуальным предпринимателем Бородкиным Андреем Олеговичем (далее – ИП Бородкиным А.О.) не оспаривается.

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

Согласно ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно п. 7 ст. 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной 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, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Материалами дела № 03-06/21-2018 подтверждается, что объектом рекламирования в рекламе на Конструкциях №№ 1 и 2 является алкогольная продукция – «пиво ... свежее живое разливное ... от 45 руб!», в том числе «все пиво ... свежее живое разливное... от 45 руб!», «свежее живое разливное лучшее пиво частных заводов России... от 45 руб!».

В соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 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 нарушение указанной нормы реклама алкогольной продукции размещалась с использованием технических средств стабильного территориального размещения — рекламных конструкциях №№ 1 и 2, - монтируемых и располагаемых на внешней стене дома по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул.Садовая, д. 38, со стороны улицы Садовая, справа и слева от входа в заведение «Амбар», что подтверждается материалами настоящего дела, в том числе актом от 02.07.2018, фототаблицей от 02.07.2018, фотоматериалом – приложением к предписанию Департамента градостроительства администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 17.07.2018 № 043/6495/043-09.

Согласно ч. 3 ст. 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).

В нарушение указанной нормы реклама алкогольной продукции на Конструкциях №№ 1 и 2 не сопровождалась предупреждением о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции – пива, что подтверждается материалами настоящего дела, в том числе актом от 02.07.2018, фототаблицей от 02.07.2018, фотоматериалом – приложением к предписанию Департамента градостроительства администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 17.07.2018 № 043/6495/043-09.

В силу ч. 1 ст. 19 Федерального закона «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи.

Согласно ч. 9 ст. 19 установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

В соответствии с ч. 10 ст. 19 Федерального закона «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются.

Согласно письму Департамента градостроительства Администрации

Муниципального образования «Город Архангельск» от 18.07.2018 № 043/6537/043-09, разрешение на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на фасаде здания по адресу: ул. Садовая, д. 38 в г. Архангельске, - не выдавалось; Департамент градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск» направил ИП Бородину А.О. предписание от 17.07.2018 №043/6495/043-09 на демонтаж рекламных конструкций.

Как следует из письма Департамента градостроительства Администрации муниципального образования «Город Архангельск» от 16.08.2018 № 043/7540/043-09, гр. <...> 16.02.2017 были поданы заявки в Департамент градостроительства администрации муниципального образования «Город Архангельск» с просьбой выдать разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций размерами 2х3 м и 2х2 м на фасаде здания по адресу: г. рхангельск, ул. Садовая, д. 38; Департаментом градостроительства администрации муниципального образования «Город Архангельск» 27.03.2017 подготовлен отказ в приеме документов, необходимых для предоставления муниципальной услуги, а именно отсутствие сведений, предусмотренных п. 11 ст. 19 Федерального закона №38-ФЗ «О рекламе» и п. 2.6 административного регламента предоставления муниципальной услуги Выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования «Город Архангельск», утвержденного постановлением Администрации муниципального образования «Город Архангельск» от 30.03.2016 № 367.

В нарушение указанных норм установлены и эксплуатировались рекламные конструкции №№ 1 и 2 без разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, что подтверждается материалами настоящего дела, в том числе актом от 02.07.2018, фототаблицей от 02.07.2018, письмом Департамента градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 18.07.2018 № 043/6537/043-09, предписанием Департамента градостроительства администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 17.07.2018 № 043/6495/043-09.

Исходя из изложенного, реклама на Конструкциях №№ 1 и 2 нарушает п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21, ч.9 и ч.10 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно ст. 38 Федерального Закона «О рекламе» ответственность за нарушение п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21, ч. 9 ст. 19 Федерального Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального Закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Лицом, осуществляющим распространение рекламы, является Индивидуальный предприниматель Бородин Андрей Олегович, следовательно, Индивидуальный предприниматель Бородин Андрей Олегович является рекламораспространителем данной рекламы. Об этом свидетельствуют материалы дела № 03-05/21-2018, в том числе:

- акт от 02.07.2018;
- фототаблица от 02.07.2018;
- письмо Департамента градостроительства Администрации

Муниципального образования «Город Архангельск» от 18.07.2018 № 043/6537/043-09;

- предписание Департамента градостроительства администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 17.07.2018 № 043/6495/043-09;

- письмо Департамента градостроительства Администрации муниципального образования «Город Архангельск» от 16.08.2018 № 043/7540/043-09;

- письмо Департамента градостроительства администрации муниципального образования «Город Архангельск» 27.03.2017 № 043/1974/191-07;

- заявление <...> вход, 15.02.2017;

- выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей в части Бородкина А.О. по состоянию на 02.07.2018, 11.07.2018, 26.10.2018.

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 3 ст. 21 Федерального Закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В силу ч. 8 ст. 38 Федерального Закона «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 названной статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы, а также лицо, осуществляющее полностью приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, то есть, рекламодатель и рекламопроизводитель, не установлено.

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом.

В соответствии с п. 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о

рекламе.

Поскольку в материалах дела отсутствуют доказательства того, что в настоящее время ненадлежащая реклама в части Конструкций №№ 1 и 2 не распространяется, то у комиссии имеются основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с ч. 4 ст. 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.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 37 – 45, 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия Архангельского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, располагаемую и распространяемую на внешней стене дома по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул. Садовая, д.38, со стороны улицы Садовая слева от входа в заведение «Амбар», - в виде баннера с широкоформатной печатью с текстовой информацией следующего содержания: «АМБАР все ПИВО здесь! СВЕЖЕЕ ЖИВОЕ РАЗЛИВНОЕ ВОЗЬМИ С СОБОЙ! от 45 руб!», - ненадлежащей, поскольку нарушены требования п. 5 ч.2 и ч. 3 ст. 21, ч.9 и ч.10 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
2. Признать рекламу, располагаемую и распространяемую на внешней стене дома по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул. Садовая, д. 38, со стороны улицы Садовая справа от входа в заведение «Амбар», - в виде баннера с широкоформатной печатью с текстовой информацией следующего содержания: «АМБАР СВЕЖЕЕ ЖИВОЕ РАЗЛИВНОЕ ЛУЧШЕЕ ПИВО ЧАСТНЫХ ЗАВОДОВ РОССИИ ВОЗЬМИ С СОБОЙ! от 45 руб!», - ненадлежащей, поскольку нарушены требования п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21, ч. 9 и ч. 10 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
3. Признать Индивидуального предпринимателя Бородкина Андрея Олеговича (ОГРНИП <...>, ИНН <...>) рекламодателем и нарушившим требования п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21, ч. 9 ст.19 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»;
4. Выдать Индивидуальному предпринимателю Бородкину Андрею Олеговичу

(ОГРНИП <...>, ИНН <...>) предписание о прекращении нарушения
Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;

5. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному
лицу Архангельского УФАС России для возбуждения дела об
административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ;

6. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному
лицу УМВД России по городу Архангельску для возбуждения дела об
административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.37 КоАП РФ.

Решение, предписание антимонопольного органа могут быть оспорены в
суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения
решения, выдачи предписания.

**Председатель
Комиссии:**

Ю.Г. Цакулов

Н.М. Шестакова

Члены Комиссии:

Н.А. Футоран