

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...> –руководитель Карельского УФАС России, председатель Комиссии;

<...> – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии,

рассмотрев дело №03-02/32-2018, возбужденное в отношении ООО «Трейд» (ИНН 1001328854, ОГРН 11710010011899, ул. Онежской Флотилии, д. 29а, пом. 202, г. Петрозаводск) по факту распространения наружной рекламы:

- «Заправка пенным 50 м.» с изображением кружки с пенным напитком, размещена на щите, похожем на дорожный знак, прикрепленном на опору линии электропередачи по адресу: ул. Лыжная, на разделительной полосе остановки троллейбусов №2,4,5;

- рекламная конструкция выполнена на щите в виде кружки с пенным напитком с надписью «разливное пиво», вмонтированная на металлических прутьях в землю, расположенная вблизи «Магазин Бар разливного пива «Bar Setka» на ул. Балтийская д.1, г.Петрозаводска, с указателем на торговый объект,

с признаками нарушения частей 9, 10 статьи 19, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») в отсутствие заявителя, а также представителя лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

В целях осуществления надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с полномочиями, предоставленными статьей 33 ФЗ «О рекламе», 15.05.2018 специалистами отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России был произведен осмотр наружных реклам, размещенных на рекламных конструкциях:

- «Заправка пенным 50 м.» с изображением кружки с пенным напитком,

размещена на щите, похожем на дорожный знак, прикрепленном на опору линии электропередачи по адресу: ул. Лыжная, на разделительной полосе остановки троллейбусов №2,4,5;

- рекламная конструкция выполнена на щите в виде кружки с пенным напитком с надписью «разливное пиво», вмонтированная на металлических прутьях в землю, расположенная вблизи «Магазин Бар разливного пива «Bar Setka» на ул. Балтийская д.1, г. Петрозаводска, с указателем на торговый объект.

Кроме того, 07.06.2018 в Карельское УФАС России поступило заявление физического лица с жалобой на указанную выше рекламу.

Определением от 06.07.2018 «О возбуждении рассмотрения дела №03-02/32-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» (далее – определение) рассмотрение дела было назначено на 11 часов 30 минут 18.07.2018.

В соответствии с пунктом 4 определения ООО «Трейд» в трехдневный срок с момента получения определения надлежало представить следующие сведения, документы (в надлежаще заверенных копиях):

- копию разрешения на установку и эксплуатацию вышеуказанных рекламных конструкций;

- письменные пояснения по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, со ссылкой на нормативно-правовые акты;

- иную имеющуюся информацию и документы, которые могут способствовать принятию всестороннего, полного и объективного решения по данному делу.

На дату рассмотрения Комиссией дела №03-02/32-2018 (18.07.2018) истребованные документы не представлены.

В материалах дела отсутствуют документы о надлежащем уведомлении ООО «Трейд» и Филиппова А.А. о дате, времени и месте рассмотрения дела, в связи с чем комиссия Карельского УФАС России решила отложить рассмотрение дела.

Определением от 18.07.2018 «Об отложении рассмотрения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе №03-02/32-2018 и продлении срока его рассмотрения» рассмотрение дела было назначено на 15 часов 00 минут 20.09.2018.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это

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.

В силу пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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 (пункт 7 статьи 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»).

Кроме того, пленум ВАС РФ в пункте 2 постановления от 08.10.2012 №58 разъяснил, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителей 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.

Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара (пункт 16 информационного письма от 25.12.1998 №33 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе»).

Таким образом, рассматриваемые рекламные конструкции содержат все правовые признаки рекламы:

- адресованы неопределенному кругу лиц;

- направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования: «Магазин Бар разливного пива «Bar Setka», формируют и поддерживают у потенциального покупателя интерес к различным видам алкогольной продукции (пиву), способствуя ее реализации.

Пунктом 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» определено, что 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 рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Согласно части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» 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 частью 10 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются.

Опоры линии электропередачи являются совокупностью конструктивных элементов и устройств, составляющих единый функциональный комплекс. При этом опора линии электропередачи является конструктивным элементом сооружения и самостоятельного практического применения не имеет. Вторая реклама размещена на щите, смонтированном на металлических прутьях в землю.

С учетом изложенного комиссия считает, что рассматриваемые рекламы размещены на рекламных конструкциях.

В связи с этим, при размещении указанных рекламных конструкций надлежит соблюдать требования статьи 19 ФЗ «О рекламе».

ООО «Трейд» разрешение на установку рекламных конструкций не представило.

В статье 21 ФЗ «О рекламе», устанавливающей специальные требования и

ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции, содержится собирательное понятие «алкогольная продукция» без указания на необходимость индивидуализации и конкретизации объекта рекламирования.

В силу пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «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.

Вышеуказанные рекламы, размещены на рекламных конструкциях, что нарушает требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Законодательство о рекламе устанавливает определенные ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции, поэтому для признания рекламы ненадлежащей достаточно привлечения внимания к товару – алкогольной продукции.

Согласно части 3 статьи 21 ФЗ «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 рекламе, зафиксированной сотрудниками Карельского УФАС России, не содержится предупреждения о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции, что нарушает часть 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Из представленной Администрацией Петрозаводского городского округа информации с письмом от 25.05.2018 №1.1.1-26-662-0 (вх. от 25.05.2018 №2483) деятельность в «Магазин Бар разливного пива «Bar Setka» осуществляет ООО «Трейд» (ИНН 1001328854, ОГРН 11710010011899, ул. Онежской Флотилии, д. 29а, пом. 202, г. Петрозаводск).

Согласно информации ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Трейд» является подача напитков (код ОКВЭД ОК 029-2014 - 56.30).

Согласно статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 5 части 2, части 3 статьи 21, части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, рекламораспространитель, рекламопроизводитель.

Рекламодателем, согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» является - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из статьи 3 ФЗ «О рекламе» ООО «Трейд» является рекламодателем и рекламораспространителем указанной выше рекламы.

Следует отметить, что вся корреспонденция, направляемая по делу № 03-02/32-2018 по юридическому адресу ООО «Трейд» была возвращена с пометкой «истечение срока хранения», в связи с чем пояснения и информация о рекламодателе обществом не предоставлены.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 №61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» следует учитывать, что в силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (пункт 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Таким образом, следует считать, что ООО «Трейд» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения данного дела и им не представлены объяснения по существу вменяемого правонарушения.

Таким образом, из имеющейся в материалах дела информации, в силу пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы является ООО «Трейд».

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 рекламу следующего содержания:

- «Заправка пенным 50 м.» с изображением кружки с пенным напитком, размещена на щите, похожем на дорожный знак, прикрепленном на опору линии электропередачи по адресу: ул. Лыжная, на разделительной полосе остановки троллейбусов №2,4,5;

- рекламная конструкция, выполненная на щите в виде кружки с пенным напитком с надписью «разливное пиво», вмонтированная на металлических прутьях в землю, расположенная вблизи «Магазин Бар разливного пива «Bar Setka» на ул. Балтийская д.1, г.Петрозаводска, с указателем на торговый объект, распространяющую ООО «Трейд», как нарушающую требования частей 9, 10 статьи 19, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

2. ООО «Трейд» выдать предписание о прекращении нарушения пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Трейд».

3. Передать материалы дела 03-02/32-2018 для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в Управление МВД России по г. Петрозаводску.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

<...> –руководитель Карельского УФАС России, председатель Комиссии;

<...>. – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии,

на основании решения от 01.10.2018 по делу №03-02/32-2018 о признании рекламы следующего содержания:

- «Заправка пенным 50 м.» с изображением кружки с пенным напитком, размещена на щите, похожем на дорожный знак, прикрепленном на опору линии электропередачи по адресу: ул. Лыжная, на разделительной полосе остановки троллейбусов №2,4,5;

- рекламная конструкция выполнена на щите в виде кружки с пенным напитком с надписью «разливное пиво», вмонтированная на металлических прутьях в землю, расположенная вблизи «Магазин Бар разливного пива «Bar Setka» на ул. Балтийская д.1, г.Петрозаводск, с указателем на торговый объект, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования частей 9, 10 статьи 19, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Трейд» прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно требований пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» путем прекращения размещения рекламных конструкций (расположенных по адресу: ул. Лыжная и ул. Балтийская д.1, г.Петрозаводск, РК) с нарушением требований законодательства о рекламе.
2. ООО «Трейд» в течение 5 дней со дня получения данного предписания предоставить в Карельское УФАС России документы, свидетельствующие об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок Предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе в силу пункта 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях влечет за собой административную ответственность в виде наложения штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

<...>