

«30» января 2009г.

г. Иркутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: председатель Комиссии: Кулиш А.В. – заместитель руководителя Иркутского УФАС России; члены Комиссии: Бевзюк У.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы Иркутского УФАС России, Хансивирова Е.Н. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы Иркутского УФАС России

рассмотрев дело № 2, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения на фасаде здания, расположенном по адресу: ул. Декабрьских Событий 102 рекламы, содержащей следующую текстовую информацию: «Русский Бриллиант»,

в присутствии представителей: лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО Управляющая компания «Городской Дом» (место нахождения: г. Иркутск, ул. Дзержинского, 1б) - представителя по доверенности б/н от 26.01.2009 года Курчицкой Евгении Михайловны, и в отсутствие заявителя - Индоленко Натальи Александровны.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление гражданки Индоленко Натальи Александровны о нарушении рекламного законодательства в связи с распространением на фасаде Культурно-развлекательного центра «Панорама», расположенного по адресу: ул. Декабрьских событий, 102 рекламы «Русский Бриллиант» (изображение графического орнамента над сочетанием слов «Русский Бриллиант», подчеркивание слова «Русский», особое написание букв «л» слова «Бриллиант»). К заявлению Индоленко Н.А. приложена фотография.

Иркутским УФАС России по данному заявлению проведено внеплановое контрольное мероприятие, которым выявлена реклама, размещенная на здании, расположенном по адресу: ул. Декабрьских Событий 102 и установлено, что данная реклама, содержит следующую текстовую информацию: «Русский Бриллиант», подчеркивание слова «Русский», особое написание букв «л» слова «Бриллиант». Выявленная реклама не содержала того графического изображения (орнамента), расположенного над сочетанием слов «Русский Бриллиант», которое содержалось в приложении (фотографии) к заявлению Индоленко Н.А.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона РФ «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ 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, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Пункт 3 части 2 статьи 5 недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара.

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» от 22.11.1995г. №171-ФЗ (ред. от 16.10.2006г.) алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 1,5 процента объема готовой продукции. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как питьевой этиловый спирт, спиртные напитки (в том числе водка), вино (в том числе натуральное вино).

Пункт 10 этой нормы устанавливает, что, водка - спиртной напиток, который произведен на основе этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и воды, с содержанием этилового спирта от 38 до 56 процентов объема готовой продукции.

В соответствии с п.16 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 37 от 25.12.1998 года, Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара. Для поддержания интереса к товару, необязательно использование название самого товара, а достаточно указания на отличительные элементы, которые ассоциируются у потребителей непосредственно с фактически рекламируемым товаром.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 этого же закона, 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.

По факту распространения указанной рекламы «Русский Бриллиант» Иркутским УФАС России проведено расследование, в ходе которого установлено, что согласно свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 164976, «Русский Бриллиант», зарегистрирован по 33 классу, как алкогольные напитки (за исключением пива), правообладателем данного товарного знака является ОАО «Кристалл».

Кроме того, используя электронный ресурс, а именно официальный сайт Группы Компаний «Заводы ГРОСС» [www.crystallgross.ru](http://www.crystallgross.ru), Иркутским УФАС России установлено, что бренд «Русский Бриллиант» принадлежит группе компании «Заводы ГРОСС». Группа Компаний «Заводы ГРОСС» является производителем водки «Русский Бриллиант». Товарный знак «Русский Бриллиант», применяющийся на этикетках одноименной водки зарегистрирован в классе крепких алкогольных напитков и индивидуализирует широко представленную в продаже водку «Русский Бриллиант».

Представленный на сайте [www.crystallgross.ru](http://www.crystallgross.ru) товарный знак и бренд «Русский Бриллиант» (характерные признаки: графический орнамент над сочетанием слов «Русский Бриллиант», подчеркивание слова «Русский», особое написание букв «л» слова «Бриллиант») имеет абсолютное сходство с тем графическим изображением «Русский Бриллиант», который был размещен на здании Культурно-развлекательного Центра «Панорама» (адрес: ул. Декабрьских событий, 102).

Элементы изобразительного и графического оформления рассматриваемой наружной рекламы «Русский Бриллиант» совпадают с аналогичными элементами используемыми в оформлении этикета водки "Русский Бриллиант", следовательно, данная реклама направлена на привлечение внимания потребителей рекламы к водке «Русский Бриллиант».

В связи с обнаружением признаков нарушения рекламного законодательства, Иркутским УФАС России по факту распространения данной рекламы проведено расследование и направлены запросы в ООО «Панорама», ООО Управляющая компания «Городской Дом».

Из документов, представленных директором ООО «Панорама» Геевским И.О. установлено, что ООО «Панорама» является арендатором нежилого помещения по ул. Декабрьских Событий, 102. В соответствии с договором аренды нежилого помещения № 36П/08 от 01 июля 2008 года арендодателем является общество с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Городской дом». Пунктом 1.3 данного договора установлено, что помещение, сдаваемое в аренду, расположенное по адресу г. Иркутск, ул. Декабрьских Событий, 102 принадлежит Арендодателю (ООО Управляющая компания «Городской дом») на праве собственности свидетельство серия <...> АГ № 609609.

Геевский И.О. также пояснил, что ООО «Панорама» не является рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем данной рекламы.

В ответ на запрос от 17.07.2008 года директором ООО Управляющая компания «Городской дом» даны пояснения, в соответствии с которыми, ООО Управляющая компания «Городской дом» заключило с ООО «Тибурт» договор аренды. В соответствии с условиями данного договора Арендодатель - ООО УК «Городской дом» предоставило в аренду световое табло на стене здания по ул. Декабрьских Событий, 102. Световое табло представляло собой конструкцию, состоящую из лампочек, и не несло никакой информации.

Из документов, представленных директором ООО «Панорама», а также директором ООО Управляющая компания «Городской дом» установлено, что рекламораспространителями данной рекламы является ООО «Тибурт» и ООО Управляющая компания «Городской дом», что подтверждается договором аренды № 25п/06 от 23.06.2006 года.

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

В соответствии с частью 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламных конструкций), 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. 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.

Таким образом, ООО Управляющая компания «Городской Дом» владелец рекламной конструкции является рекламораспространителем.

В связи с этим, возбуждено дело № 2, в отношении ООО Управляющая компания «Городской Дом», как рекламораспространителя, по признакам нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», по факту распространения рекламы «Русский Бриллиант» на здании, расположенном по адресу ул. Декабрьских Событий 102.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО Управляющая компания «Городской Дом» пояснила, что данная рекламная конструкция была сдана в аренду обществу с ограниченной ответственностью «Тибурт» на основании договора № 25п/06 от 23.06.2006 года. В соответствии с пунктом 5.1 данного договора сумма арендной платы устанавливается в соответствии с приложением №1 к договору аренды. Арендодатель – ООО Управляющая компания «Городской Дом» выставил счет № 332 от 04 октября 2006 года на сумму 1 000 000 (один миллион рублей) – арендная плата за два года с 23 июня 2006 года по 23 июня 2008 года. Оплата арендатором ООО «Тибурт» за аренду была произведена на счет ООО Управляющая компания «Городской Дом» в размере 1 000 000 (один миллион рублей), в том числе НДС 152 542-37 руб. полностью (за два года) на основании выставленного счета. Платежное поручение № 909 от 04 октября 2006 года.

Пояснить о том, какой объект рекламирования содержит данная реклама, и то, что данная реклама является именно рекламой водки, представитель ООО Управляющая компания «Городской Дом» не смогла. Вместе с тем, признала, что со стороны Общества были приняты не все меры, по предотвращению размещения и распространения ненадлежащей рекламы.

Также представителем ООО Управляющая компания «Городской Дом» даны пояснения, согласно которых размещение ненадлежащей рекламы прекращено.

Таким образом, по результатам проведенного расследования и рассмотрения дела установлено, что ООО «Тибурт» и ООО Управляющая компания «Городской Дом» разместили рекламу алкогольной продукции водки «Русский Бриллиант», нарушив требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

По результатам произведенного визуального анализа и сопоставления собранных по делу материалов (свидетельство о регистрации товарного знака «Русский Бриллиант», изображения рекламы, информации с официального сайта Группы Компаний «Заводы ГРОСС», представленных пояснений), Комиссия пришла к выводу, что рассматриваемая реклама является

завуалированной рекламой водки «Русский Бриллиант».

На основании изложенного, комиссия пришла к выводу о том, что реклама «Русский Бриллиант», размещенная на фасаде здания, расположенного по адресу: ул. Декабрьских Событий 102 является ненадлежащей, поскольку содержит признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламораспространителями, рекламопроизводителями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

Часть 7 ст. 38 Федерального закона РФ «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ РФ предусматривает ответственность рекламодателя за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 21 этого ФЗ.

Следовательно, ООО Управляющая компания «Городской Дом», ООО «Тибурт» как рекламодатели допустили нарушение части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Руководствуясь частью 1 пункта 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:

Признать ненадлежащей рекламу «Русский Бриллиант», которая является завуалированной рекламой водки «Русский Бриллиант», размещенной на фасаде здания, расположенного по адресу: ул. Декабрьских Событий 102, что представляет собой нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ РФ № 38-ФЗ от 13.03.2006г. «О рекламе».

Предписание не выдавать в связи с добровольным прекращением распространения ненадлежащей рекламы.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского 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 в течение 3-х месяцев со дня его принятия.