

2 июля 2013 г.

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

- заместитель руководителя Приморского УФАС России;

члены Комиссии:

- ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

- специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев 26 июня 2012 года дело № 23/07-2013, возбужденное по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении ООО «ЛИТКО» в г. Владивостоке рекламы пива (алкогольной продукции),

в присутствии представителя лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «ЛИТКО», представитель по доверенности

УСТАНОВИЛА:

31.05.2013 в ходе мониторинга рекламы, распространяемой на территории г. Владивостока, специалистами отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Приморского УФАС России установлено, что на жилом здании, по адресу: ул. Бестужева, д. 15, размещена рекламная конструкция с рекламой магазина «Beer house» следующего содержания: «Beer house. ЖИВОЕ ПИВО. Магазин живого пива». Данная реклама сопровождалась изображением пивных кружек с пенящимся напитком.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», реклама алкогольной продукции, к которой в соответствии со статьей 3 Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» относиться и пиво, размещение которого не допускается 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 соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе», специальные требования, установленные статьей 21 Федерального закона «О рекламе» в отношении рекламы алкогольной продукции (пива), 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.

Материалами дела установлено, что предпринимательскую деятельность по розничной реализации пива в стационарном торговом объекте, расположенном по адресу ул. Бестужева, д. 15 (магазин «Beer house») осуществляет ООО «ЛИТКО» (ИНН 2543007884, ОГРН 1122543008961, Океанский пр-т, 123б-56), в интересах которого распространялась вышеуказанная реклама.

Определением Приморского УФАС России от 04.06.2013 в отношении ООО «ЛИТКО», как рекламораспространителя указанной выше рекламы, было возбуждено дело № 23/07-2013 по признакам нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

20.06.2013 в Приморское УФАС России поступили письменные пояснения от представителя ООО «ЛИТКО», в котором представитель по доверенности сообщает, что между ООО «ЛИТКО» и гражданином Л. 15.06.2013 был заключен договор аренды нежилого помещения расположенного по адресу: г. Владивосток, ул. Бестужева, д. 15, для целей связанных с розничной торговлей продуктами питания. Деятельность ООО «ЛИТКО» по вышеуказанному адресу началась с 18.06.2013, что подтверждается заявлением направленным в налоговый орган о поставке на учет общества в качестве налогоплательщика единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности. До 18.06.2013 ООО «ЛИТКО» торговлей пивом по вышеуказанному адресу не занималось. С момента аренды у гражданина Л. данного помещения на фасаде магазина отсутствует реклама алкогольной продукции.

Вышеуказанная спорная реклама алкогольной продукции (пива) распространялась в мае 2013 года и была изготовлена гражданином Л.

Л. самостоятельно заказывал и размещал вывеску «Beer house. ЖИВОЕ ПИВО. Магазин живого пива».

До начала деятельности ООО «ЛИТКО» по вышеуказанному адресу рекламные конструкции с рекламой пива были демонтированы.

На основании изложенного, представитель по доверенности просит прекратить дело в отношении ООО «ЛИТКО».

Кроме того, в материалах дела имеются объяснения представителя по доверенности, выданной на предоставление интересов Л., в которых изложено следующее.

Гражданин Л. сдал помещение располагающееся по вышеуказанному адресу в субаренду ООО «ЛИТКО». В мае 2013 для подготовки деятельности

вышеуказанного общества за свой счет оформил фасад будущего магазина. После консультации с юристами гражданином Л. было принято решение демонтировать вышеуказанную рекламу.

Перед началом рассмотрения настоящего дела представитель ООО «ЛИТКО» Р. представил Комиссии для приобщения в материалы дела следующие документы:

- договор № 08/13 от 23.04.2013 заключенный между арендодателем Г. и арендатором Л. на аренду нежилого помещения;
- договор субаренды нежилого помещения б/н от 15.06.2013, заключенный между гражданином Л. и ООО «ЛИТКО»;
- договор поставки б/н от 19.06.2013, заключенный ООО «Астрейя» с ООО «ЛИТКО»;
- договор № Ф.47-07-06/225 от 19.06.2013 о комплексном обслуживании Клиента с использованием системы «Банк - Клиент Онлайн», заключенный между ЗАО «Банк ВТБ 24» и ООО «ЛИТКО»;
- договор между ООО «ЛИТКО» и ООО «Восточный берег» на поставку продукции № 72 от 19.06.2013;
- договор на оказание услуг по изготовлению рекламной продукции б/н от 23.04.2013, заключенный между гражданином Л. и ИП Бойко А.А.

26.06.2013г. в ходе рассмотрения дела № 23/07-2013, представитель ООО «ЛИТКО» Р. сообщил, что Общество вину в нарушении требования пунктом 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» не признает, поскольку считает, что в данном случае виновным лицом является гражданин Л., изготовивший и установивший спорную рекламную конструкцию, который свою вину признаёт.

Исследовав материалы дела и выслушав объяснения представителя ООО «ЛИТКО» Р., Комиссия отмечает следующее.

Отношения в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, регулируются Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», реклама алкогольной продукции (пива), 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 соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями

законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

При этом, согласно части 7 статьи 38 Федерального закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 4 статьи 21 закона несёт рекламораспространитель.

Статья 3 Федерального закона «О рекламе» даёт следующие определения:

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, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама;

товар - продукт деятельности, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

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

Из анализа представленных представителем Общества документов следует, что гражданин Л. является директором ООО «ЛИТКО». Макет, приложенный к договору на оказание услуг по изготовлению рекламной продукции б/н от 23.04.2013, заключенному между гражданином Л. и ИП Бойко А.А., утверждён Л. и содержит макет вывески ООО «Литко». Кроме того, Л., как физическое лицо не вправе осуществлять торговлю алкогольной продукцией (пивом).

Таким образом, следует, что даже выступая в гражданско-правовых отношениях, оформленных соответствующими представленными договорами, как физическое лицо, Л. фактически действовал от имени и в интересах ООО «ЛИТКО», поскольку его действия полностью соответствуют полномочиям единоличного исполнительного органа общества согласно пункту 1 части 3 статьи 40 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью».

При этом Федеральный закон «О рекламе» не содержит временных ограничений в части начала рекламирования товара и его фактической реализации.

С учётом изложенного, Комиссия Приморского УФАС России пришла к выводу, что в данном случае рекламораспространителем является ООО «ЛИТКО», в интересах которого действовал и заключал сделки Л.

Комиссией Приморского УФАС России установлено, что данная реклама направлена на привлечения внимания к алкогольной продукции, и следовательно должна соответствовать требованиям, предъявляемым к рекламе таких товаров.

В распространяемой рекламе информация содержит изображение пивных кружек с пенящимся напитком и предупреждением о чрезмерном потреблении

пива, которое может привести к вреду для здоровья, явно ассоциирующейся с алкогольной продукцией.

Учитывая, что спорная вышеуказанная реклама распространялась на улице, то она привлекала внимание не только посетителей данного магазина, но и других граждан на улице (неопределенного круга лиц, в том числе и несовершеннолетнего возраста) и поэтому должна соответствовать требованиям, предъявляемым к рекламе таких товаров.

В соответствии со статьей 14 Федерального закона от 24 июля 1998 года N 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в РФ» предусмотрено право на защиту ребенка от информации, наносящей вред его здоровью, нравственному и духовному развитию, в том числе от рекламы алкогольной продукции.

Комиссия отмечает, что в соответствии со [статьей 14](#) Федерального закона «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» от 24.07.1998 № 124-ФЗ органы государственной власти Российской Федерации обязаны принимать меры по защите ребенка от информации, наносящей вред его здоровью, нравственному и духовному развитию. Комиссия считает, что в рассматриваемом случае в качестве указанной меры следует признать факт возбуждения и рассмотрения Приморским УФАС России настоящего дела в отношении ООО «ЛИТКО».

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

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является не только магазин, но и прямо названная и реализуемая в указанном магазине алкогольная продукция (пиво) согласно рекламе.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на их изготовителей или продавцов. Таким образом, установленный статьей 21 Федерального закона «О рекламе» запрет на рекламу алкоголя при размещении с использованием рекламных конструкций располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, распространяется также в полной мере и на рекламу продавца алкогольных напитков – магазин «Beer house» ООО «ЛИТКО».

Рассмотрев имеющиеся материалы дела, выслушав пояснения лица, участвующего в заседании, Комиссия пришла к заключению, что рассматриваемая реклама алкогольной продукции (пива), распространяемая на фасаде жилого здания по адресу: ул. Бестужева, д. 15, следующего содержания: «Beer house. ЖИВОЕ ПИВО. Магазин живого пива», размещена с нарушением пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Представитель ООО «ЛИТКО» Р. на заседании Комиссии представил

доказательства устранения нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», а именно фотоотчет демонтированной наружной рекламы алкогольной продукции.

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 ненадлежащей рекламу, размещавшуюся на фасаде жилого здания по адресу: г. Владивосток, ул. Бестужева, д. 15, посредством технических средств стабильного территориального размещения (рекламной конструкции), следующего содержания: «Beer house. ЖИВОЕ ПИВО. Магазин живого пива», поскольку она была размещена с нарушением требований пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Принимая во внимание информацию о том, что размещение рекламы алкогольной продукции (пиво) прекращено в добровольном порядке до даты рассмотрения настоящего дела, предписание об устранении нарушения рекламного законодательства рекламораспространителю не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 2 июля 2013 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.