

**Общество с ограниченной
ответственностью**

«СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ»

ул. Дачная, д. 59,

помещение 8-Н,

г. Архангельск, Архангельская
область, 163057

Заинтересованному лицу:

**Департамент градостроительства
Администрации Муниципального
образования «Город Архангельск»**

пл. Ленина, д. 5, г. Архангельск,
163069

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-05/26-2018

Резолютивная часть оглашена «22» октября 2018 года

Решение в полном объеме изготовлено «22» октября 2018 года

«22» 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. отдела антимонопольного контроля
-

и рекламы Архангельского УФАС
России
ведущий специалист-эксперт
- Футоран Н.А. отдела антимонопольного контроля
и рекламы Архангельского УФАС
России,-

рассмотрев дело № 03-05/26-2018, возбужденное при осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, по признакам нарушения п. 6 ч. 1, 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 присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» <...> по доверенности от 01.10.2018;

в отсутствие Департамента градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (л.д. 60-61); представителей для участия в рассмотрении дела № 03-05/26-2018 не направил.

Лицам, участвующим в деле № 03-05/26-2018, 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:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (Архангельское УФАС России) 06.08.2018 из аппарата полномочного представителя Президента Российской Федерации в Северо-Западном федеральном округе поступило заявление гражданина о рекламе, нарушающей, по мнению заявителя, п. 6 ч. 1, п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (вход. 5466).

Как следует из заявления и приложенных к нему фотоматериалов, на вывеске рядом с входными дверями в заведение «бар Дрова» указано: «ООО «Северные продукты» Юр. адрес: 163035, ул. Дежнёвцев, д. 34, стр. 1, ИНН 2901249822».

Исходя из заявления и приложенных к нему фотоматериалов, по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул.Тимме, д. 12, 1 этаж, - 27.07.2018 размещены следующие конструкции:

Конструкция № 1, монтируемая и располагаемая на внешней стене дома по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул.Тимме, д. 12, 1 этаж, - справа от входа в заведение в виде баннера с широкоформатной печатью с текстовой информацией следующего содержания: «ДРОВА —бар— РАЗЛИВНОЕ ПИВО», а также изображениями пивных кружек, наполненных пенящимся напитком, и образами двух мужчин, веселых и держащих всей ладонью руки данные кружки, у одного из мужчин зрачки смещены к переносице. Текстовая информация на конструкции выполнена четким шрифтом, расположенным в две строки. Конструкция не содержит знака безалкогольной продукции (пиктограммы).

Конструкция № 2, монтируемая и располагаемая по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул. Тимме, д. 12, со стороны улицы Тимме, 1 этаж, - на ином конструктивном элементе здания – многофункциональном входном козырьке заведения, - с текстовой информацией следующего содержания: «ЖИВОЕ РАЗЛИВНОЕ».

Определением от 06.09.2018 возбуждено дело № 03-05/26-2018 по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» (далее — ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ»), рассмотрение дела назначено на 05.10.2018.

Определением от 05.10.2018 рассмотрение дела № 03-05/26-2018 отложено в связи с необходимостью получения Архангельским УФАС России дополнительных доказательств (материалов и документов) по названному делу; рассмотрение дела назначено на 22.10.2018.

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.

Информация на Конструкции № 1 (далее – реклама) распространена посредством размещения баннера с широкоформатной печатью на внешней стене дома по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул. Тимме, д. 12, 1 этаж, справа от входа в заведение, в котором осуществляет деятельность ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ». Информация: адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — «ДРОВА —бар— РАЗЛИВНОЕ ПИВО»; 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».

При этом, наглядность в оформлении названной рекламы придают изображения пивных кружек, наполненных пенящимся напитком, и образами двух мужчин, веселых и держащих всей ладонью руки данные кружки, у одного из мужчин зрачки смещены к переносице.

Факт распространения рассматриваемой рекламы ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» не оспаривается.

Материалами дела подтверждается, что в заведении, располагаемом на первом этаже по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул.Тимме, д. 12, 1 этаж, - розничная продажа пива производилась Обществом с ограниченной ответственностью «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» (ОГРН 1142901007732, ИНН 2901249822).

Как следует из пояснений ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» от 29.08.2018 №10, договора субаренды нежилых помещений от 01.04.2017, акта приема-передачи от 01.04.2017, Арендатор (ИП Гладких Александр Юрьевич (ОГРНИП <...>) предоставляет Субарендатору (ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ») во временное владение и пользование за плату нежилые помещения общей площадью 54,4 кв. м., расположенные по адресу: г. Архангельск, ул. Тимме, д. 12, помещения № 1-6. Исходя из пояснений <...> и <...> 05.10.2018 при рассмотрении дела № 03-05/26-2018, названный договор пролонгирован.

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.

Анализ представленных ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» прейскуранта цен и справки о сумме продаж за июль 2018 года свидетельствует, что в заведении реализуются 12 сортов разливного пива (основной реализуемый товар по сумме продаж в заведении, составляет 81,7 %), а также сопутствующие товары (горбуша соломка, кальмар-стружка, тунец соломка, камбала-ерш вяленый, плетеная коса копченый сыр, арахис в хрустящей корочке, луковые кольца и мн. др.), ПЭТ бутылка 0,5 л, ПЭТ бутылка 1 л, ПЭТ бутылка 1,45 л, стакан пластиковый 0,5 л. При этом иных разливных напитков, кроме пива, в заведении не реализуется.

Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является алкогольная продукция - «РАЗЛИВНОЕ ПИВО».

При этом, наглядность в оформлении названной рекламы придают изображения пивных кружек, наполненных пенящимся напитком, и образами двух мужчин, веселых и держащих всей ладонью руки данные кружки, у одного из мужчин зрачки смещены к переносице.

Согласно п. 6 ч. 1 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна использовать образы людей и животных, в том числе выполненные с помощью мультипликации (анимации).

В нарушение указанной нормы реклама на Конструкции № 1 содержит образы людей.

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 Конструкции № 1 не сопровождалась предупреждением о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции, что подтверждается материалами настоящего дела. в том числе: фотоматериалами от 27.07.2018, заявлением гражданина <...> от 02.08.2018, фотоматериалом - приложением к предписанию Департамента градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 21.08.2018 №

043/7683/191-10.

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 технического средства стабильного территориального размещения — конструкции № 1 - монтируемого и располагаемого на внешней стене дома по адресу: город Архангельск Архангельской области, ул. Тимме, д. 12, 1 этаж, справа от входа в заведение, в котором осуществляет деятельность ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ», что подтверждается материалами настоящего дела. в том числе: фотоматериалами от 27.07.2018, заявлением гражданина <...> от 02.08.2018, фотоматериалом - приложением к предписанию Департамента градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 21.08.2018 № 043/7683/191-10.

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 21.08.2018 № 043/7681/191-10, разрешение на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на фасаде здания по адресу: ул. Тимме, д. 12, в г. Архангельске, - не выдавалось.

В нарушение указанных норм Конструкция № 1 установлена и эксплуатировалась без разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, что подтверждается материалами настоящего дела, в том числе: фотоматериалами от 27.07.2018, письмом Департамента

градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 21.08.2018 № 043/7681/191-10, предписанием Департамента градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 21.08.2018 № 043/7683/191-10.

Исходя из изложенного, реклама на Конструкции № 1 нарушает п. 6 ч. 1, 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».

Исходя из пояснений ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» от 29.08.2018 № 10, заказчиком, владельцем, разработчиком, изготовителем, монтажником Конструкции № 1 являлся генеральный директор <...>

Согласно ст. 38 Федерального Закона «О рекламе» ответственность за нарушение п. 6 ч. 1, п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21, ч. 9 ст. 19 Федерального Закона «О рекламе» несет рекламодатель, рекламораспространитель, рекламопроизводитель.

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

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

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.

Лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, а также лицом, осуществляющее полностью приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, и лицом, осуществляющим распространение рекламы, является ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ», следовательно, ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем данной рекламы. Об этом свидетельствуют материалы дела № 03-05/26-2018, в том числе:

- заявление гражданина <...> от 02.08.2018 с приложением фотоматериалов от 27.07.2018, поступившее 06.08.2018 из аппарата полномочного представителя Президента Российской Федерации в Северо-Западном федеральном округе;

- письмо Департамента градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 21.08.2018 № 043/7681/191-10;

- предписание Департамента градостроительства Администрации Муниципального образования «Город Архангельск» от 21.08.2018 № 043/7683/191-10;

- ответ ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» от 29.08.2018 № 10;
- копия договора субаренды нежилых помещений от 01.04.2017;
- копия плана передаваемого помещения;
- копия акта приема-передачи от 01.04.2017;
- прейскуранта цен;
- справка о сумме продаж за июль 2018;
- фотоматериал об исправлении вывески;
- фотоматериал о демонтаже Конструкции № 1;
- ответ ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» от 24.09.2018 № 12;
- объяснение ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» вход. 28.09.2018;
- пояснения <...> и <...> представителей ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ», данные 05.10.2018 и 22.10.2018 при рассмотрении дела и зафиксированные в протоколах заседания Комиссии Архангельского УФАС России по рассмотрению дела № 03-05/26-2018 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Вместе с тем, руководствуясь п.п. 2 и 5 ч. 2 ст. 2 Федерального закона «О рекламе», п. 1 ст. 9 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», учитывая, что Конструкция № 2 размещена над входом в помещение, в котором осуществляет деятельность ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ», Комиссия не признает названную конструкцию рекламой.

В соответствии 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.

ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» в письмах от 29.08.2018 № 10, от 24.09.2018 № 12 и вход. 28.09.2018 сообщили о демонтаже Конструкции № 1, представило соответствующий фотоматериал.

Таким образом, руководствуясь пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, ввиду того, что нарушение Закона о рекламе устранено в добровольном порядке, Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации 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 – 43, 47 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.Тимме, д. 12, 1 этаж, справа от входа в заведение, в котором осуществляет деятельность ООО «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ», - в виде баннера с широкоформатной печатью с текстовой информацией следующего содержания: «ДРОВА —бар— РАЗЛИВНОЕ ПИВО», а также образами двух мужчин ненадлежащей, поскольку нарушены требования п. 6 ч. 1, п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21, ч. 9 и 10 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;

2. Признать Общество с ограниченной ответственностью «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» (ОГРН 1142901007732, ИНН 2901249822) рекламоделателем, рекламопроизводителем и рекламодателем и нарушившим требования п. 6 ч. 1, п.5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21, ч.9 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;

3. В связи с добровольным прекращением распространения ненадлежащей рекламы на момент рассмотрения дела, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Обществу с ограниченной ответственностью «СЕВЕРНЫЕ ПРОДУКТЫ» (ОГРН 1142901007732, ИНН 2901249822) не выдавать;

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

5. 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

Члены Комиссии:

Н.М. Шестакова

Н.А. Футоран