

резольютивная часть оглашена 17 июля 2017 года.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 24 июля 2017 года.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № ЕС04-03/2017-40Р, возбужденного в отношении ООО «Альянс» и <...> по факту размещения на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Ижевск, проспект М.Т. Калашникова, д. 1, рекламы алкогольной продукции (разливного пива), с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствии:

- заявителя – гражданина <...>, уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (телефонограмма исх. № 6 от 17.07.2017 г.),

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Альянс», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42607212267922 от 30.06.2017 г.);

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП <...> уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 4260721267915 от 03.07.2017 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Удмуртское УФАС России поступило заявление гражданина <...> (вх. № 2223ЕПГУ от 20.03.2017 года) о распространении по адресу: г. Ижевск, проспект Конструктора Калашникова М.Т., д.1, рекламы алкогольной продукции (разливного пива) следующего содержания: «ПИВО КВАС ЛИМОНАД морепродукты СНЕКИ РЫБА ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ ПИВА ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ», с признаками нарушения требований пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

23.03.2017 г. в адрес заявителя - <...> был направлен запрос (исх.№ ЕС04-17-01/1819) о представлении документов и информации, необходимых для

рассмотрения заявления по существу.

Запрашиваемая информация и документы заявителем не представлены.

15.05.2017 г. сотрудниками Удмуртского УФАС России был зафиксирован факт распространения по адресу: г. Ижевск, проспект М.Т. Калашникова, д. 1, рядом со входом в торговый объект «BEER Ioga» информации следующего содержания: «ПИВО КВАС ЛИМОНАД морепродукты СНЕКИ РЫБА ЧЕРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ ПИВА ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ» посредством настенного панно, монтируемого на внешней стене указанного дома. Составлен акт наблюдения за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе в городе Ижевске от 15.05.2017 г.

Также, установлено, что деятельность по торговле алкогольной продукцией по данному адресу осуществляет ООО «Альянс».

На основании вышеизложенного, определением от 18.05.2017 г. было возбуждено дело № ЕС04-03/2017-40Р в отношении ООО «Альянс» по признакам нарушения требований пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя гражданина <...>.

Рассмотрение дела № ЕС04-03/2017-40Р назначено на 15.06.2017 г. в 09 часов 30 минут. У лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - ООО «Альянс» запрошены необходимые документы и сведения.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 15.06.2017г. представитель ООО «Альянс» - <...> ходатайствовал о приобщении к материалам дела № ЕС04-03/2017-40Р документов.

На основании представленных ООО «Альянс» документов, определением от 15.06.2017 г. рассмотрение настоящего дела отложено на 17.07.2017 г., в связи с привлечением к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения требований пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» - индивидуального предпринимателя <...>.

Определением от 15.07.2017 г. рассмотрение дела № ЕС04-03/2017-40Р было продлено по 18.08.2017 г.

Удмуртским УФАС России в рамках рассмотрения дела № ЕС04-03/2017-40Р был направлен запрос в адрес ООО Управляющая Компания «ЖРП № 8», осуществляющей обслуживание многоквартирного дома по адресу: г. Ижевск, проспект Конструктора Калашникова М.Т., д. 1.

05.07.2017 г. ООО Управляющая Компания «ЖРП № 8» представило (вх.№ 5491) копию свидетельства о государственной регистрации права от <...>, согласно которому собственником нежилого помещения по адресу: г. Ижевск, проспект Конструктора Калашникова М.Т., д. 1, офис № 1, является <...>.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России лица, участвующие в

рассмотрении дела № ЕС04-03/2017-40Р, уведомленные о времени и месте рассмотрения дела, не явились.

С учетом имеющихся материалов дела, Комиссия считает возможным рассмотреть дело №. ЕС04-03/2017-40Р в отсутствие лиц, участвующих в деле.

Изучив материалы дела № ЕС04-03/2017-40Р, представленные ООО «Альянс» документы и сведения, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

15.05.2017 г. посредством панно, монтируемого на внешней стене многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ижевск, проспект Конструктора Калашникова М.Т., д.1, офис № 7, распространялась следующая информация: «ПИВО КВАС ЛИМОНАД морепродукты СНЕКИ РЫБА ЧЕРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ ПИВА ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация «ПИВО КВАС ЛИМОНАД морепродукты СНЕКИ РЫБА ЧЕРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ ПИВА ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ» адресовано неопределённому кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования – товарам реализуемым в магазине «BEERLOGA», а именно: пиво, квас, лимонад, морепродукты, снеки, рыба формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой.

Рассматриваемая реклама содержит следующую фразу: «ПИВО».

Согласно разъяснениям, изложенным в Постановлении Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая хотя и отвечает перечисленным критериям, указанным в пункте 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», однако обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

К такой информации относятся, в частности, сведения, предоставляемые лицами в соответствии со статьей 495 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 11 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», статьей 18 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О

качестве и безопасности пищевых продуктов», статьями 9, 10 Закона [от 07.02.1992 № 2300-1](#) «О защите прав потребителей», пунктом 16 статьи 2, частью 5 статьи 18 Федерального закона от 11.11.2003 № 138-ФЗ «О лотереях», статьей 92 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», статьей 27 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации».

Согласно разъяснениям, изложенным в Постановлении Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», не следует рассматривать в качестве рекламы размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

Информация: «ПИВО» не является обязательной к размещению в силу закона или обычая делового оборота, что также подтверждает распространение ее в рекламных целях.

Таким образом, рассмотрев материалы дела в их полной взаимосвязи, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что одним из объектов рассматриваемой рекламы является алкогольная продукция (пиво), поскольку рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания к данному объекту рекламирования, формирует и поддерживает интерес неопределенного круга потребителей к указанному товару - пиву, которое реализуется в магазине разливного пива «BEERLOGA», расположенному по адресу: г. Ижевск, проспект Конструктора Калашникова М.Т., д.1.

Правовые основы производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничения потребления (распития) алкогольной продукции в Российской Федерации установлены Федеральным законом от 22.11.1995 №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничения потребления (распития) алкогольной продукции в Российской Федерации».

Согласно пункту 13.1) части 1 статьи 2 указанного закона, пиво – это алкогольная продукция с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения пивного сусла, которая произведена из пивоваренного солода, хмеля и (или) полученных в результате переработки хмеля продуктов (хмелепродуктов), воды с использованием пивных дрожжей, без добавления этилового спирта, ароматических и вкусовых добавок.

Пунктом 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Таким образом, размещение рекламы «ПИВО КВАС ЛИМОНАД морепродукты СНЕКИ РЫБА ЧЕРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ ПИВА ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ» посредством настенного панно, монтируемого на внешней стене многоквартирного дома по адресу: г. Ижевск, проспект Конструктора Калашникова М.Т., д.1, офис № 7, нарушает требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-5 статьи Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно пунктам 3,7 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»:

товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продаж, обмена или иного введения в оборот;

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

Согласно свидетельству о государственной регистрации права № <...>, выданного Управлением Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Удмуртской Республике, собственником помещения, на внешней стороне которого распространяется рассматриваемая реклама алкогольной продукции, по адресу: г. Ижевск, проспект Конструктора Калашникова М.Т., д.1 офис № 7 является ИП <...>.

Между ИП <...> (Арендодатель) и ИП <...> (Арендатор) заключен договора аренды нежилого помещения от <...> в соответствии с которым, Арендодатель передает, а Арендатор принимает в аренду нежилое помещение, расположенное по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, проспект Калашникова М.Т., д. 1, офис № 7, цокольный этаж, общая площадь 61,3 кв.м. Помещение, передаваемое в аренду, принадлежит Арендодателю на праве собственности, о чем в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

ИП <...> (Арендодатель) заключен договор субаренды с ООО «Альянс» (Арендатор) нежилого помещения от <...>. № <...>, в соответствии с которым, Арендодатель сдает Арендатору за плату во временное пользование нежилое помещение общей площадью 61, 3 кв.м., расположенное по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, проспект Калашникова М.Т., д. 1, офис № 7, для организации Арендатором пункта розничной продажи или общественного питания.

В свою очередь, между ООО «Альянс» (Арендодатель) и ИП <...> (Арендатор) заключен договор субаренды помещения от <...> № <...>, в соответствии с которым, Арендодатель сдает Арендатору за плату во временное пользование часть площадей здания, расположенного по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, проспект Калашникова М.Т., д. 1, офис № 7, для организации Арендатором пункта розничной продажи или общественного питания.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (сайт egrul.nalog.ru), дополнительным видом деятельности ИП

<...> является торговля розничная алкогольными напитками, включая пиво, в специализированных магазинах, торговля, а также торговля розничная пивом в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.1, ОКВЭД 47.25.12).

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России, приходит к выводу о том, что ИП <...> является рекламодателем рассматриваемой рекламы алкогольной продукции как лицо, осуществившее распространение вышеуказанной рекламы 15.05.2017 г. по адресу: г. Ижевск, проспект Конструктора Калашникова М.Т., д. 1, офис № 7, посредством настенного панно, монтируемого на внешнюю сторону указанного объекта.

Учитывая, что одним из объектов рекламирования рассматриваемой рекламы является алкогольная продукция – пиво, действия <...> по распространению рекламы алкогольной продукции, посредством рекламной конструкции (настенного панно), монтируемой на внешней стороне цокольного этажа многоквартирного дома около помещения (торговой точки – магазин «BEERLOGA» по осуществлению продажи алкогольной продукции и прочих товаров), арендуемого ИП <...>, по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, проспект Калашникова М.Т., д. 1, офис № 7, нарушают требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Поскольку в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы алкогольной продукции посредством размещения рекламной конструкции (настенного панно) на внешней стороне цокольного этажа многоквартирного дома по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, проспект Калашникова М.Т., д. 1, офис № 7, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании подпункта а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, поскольку ООО «Альянс» представило копию договора субаренды от <...> № <...>, в соответствии с которым арендатором помещения, расположенного по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, проспект Конструктора Калашникова М.Т., д. 1, офис № 7, возле которого распространялась рассматриваемая реклама алкогольной продукции, является ИП <...>, признаки нарушения пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Альянс» отсутствуют, производство по делу в отношении данного лица подлежит прекращению.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 Правил

рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.56, 3.58, 3.59, Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать рекламу алкогольной продукции следующего содержания: «ПИВО КВАС ЛИМОНАД морепродукты СНЕКИ РЫБА ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ ПИВА ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ», распространенной посредством рекламной конструкции (настенного панно) на внешней стороне цокольного этажа многоквартирного дома по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, проспект Калашникова М.Т., д. 1,

ненадлежащей, нарушающей требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Признать ИП <...> рекламораспространителем нарушившим требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Передать материалы дела № ЕС04-03/2017-40Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Производство по делу № ЕС04-03/2017-40Р, возбужденному в отношении ООО «Альянс» по признакам нарушения пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» прекратить, в связи с неподтверждением в действиях данного лица факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение и предписание могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня их принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>