

резольтивная часть оглашена 23 июля 2010г.
изготовлено в полном объеме 30 июля 2010г.
г. Ижевск

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: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № СЮ 04-03/2009-69Р, возбужденное в отношении ООО «Олимп» и <...>, по факту распространения на фасаде магазина, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д. 38, наружной рекламы пива и алкогольной продукции, с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе, в отсутствие <...>, представителей ООО «Олимп», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В ходе установления соответствия наружной рекламы в г. Ижевске требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Удмуртского УФАС России 08 июля 2009 года установлен факт распространения на фасаде здания, являющегося продуктовым магазином, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д. 38, наружной рекламы следующего содержания:

- «ПИВО разливное на вынос Гамбринус Лесное», размещенной на рекламной конструкции, расположенной на внешней стене магазина под вывеской «магазин ПРОДУКТЫ Ч.П. св.№2122/97»;
- «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская», размещенной на рекламной конструкции, расположенной на внешней стене магазина под вывеской «магазин ПРОДУКТЫ Ч.П. св.№2122/97»;
- «ПИВО разливное на вынос», размещенной на рекламной конструкции, расположенной на внешней стене магазина, рядом с вывеской «фирменный магазин ЛВЗ ГЛАЗОВСКИЙ»;
- «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская ПРОДУКТЫ в дорогу», размещенной на рекламной конструкции, расположенной на внешней стене здания над вывеской «фирменный магазин ЛВЗ ГЛАЗОВСКИЙ»;

Кроме того, на входной двери магазина (в виде постера) размещена реклама алкогольной продукции - водки «Зеленая марка» следующего содержания: «при покупке 2-х бутылок водки «ЗЕЛЕНАЯ МАРКА» емкостью не менее 0,5 л. в подарок Бутылка водки «ЗЕЛЕНАЯ МАРКА» 0,25 л. чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью», с изображением бутылки водки «Зелёная марка».

По данному факту 20 августа 2009 года Удмуртским УФАС России было возбуждено дело № СЮ 04-03/2009-69Р по признакам нарушения п.5) ч.2, ст.21. ч.3 ст.22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «Олимп», осуществляющего торговую деятельность в указанном магазине.

Рассмотрение дела № СЮ 04-03/2009-69Р было назначено на 15 сентября 2009 года в 14-00 часов. Определением от 15.09.2009г. производство по делу СЮ 04-03/2009-69Р было приостановлено, в связи с непредставлением ООО «Олимп» документов и сведений, необходимых для рассмотрения дела по существу.

07.10.2009г. ООО «Олимп» представило копии следующих документов: ассортиментный перечень продукции, реализуемой в продуктовом магазине, расположенном по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, 38; договор аренды нежилого помещения б/н от 17.11.2008г.; приказ (распоряжение) о предоставлении отпуска <...> № 39-К от 29.09.2009г.; письмо от <...> в адрес ООО «Олимп» от 05.10.2009г.; Приказ «Об утверждении штатного расписания; об исполнительном директоре и главном бухгалтере» № 1 от 13.10.2008г.; Решение № 1 учредителя ООО «Олимп» от 03.10.2008г.; свидетельство о государственной регистрации юридического лица серия <...> свидетельство о постановке на учёт в налоговом органе серия <...> устав ООО «Олимп», а также письменные пояснения.

Из письменных пояснений следует, что 17.11.2008г. между ООО «Олимп» и <...> был заключен договор аренды нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д. 38, а именно 42,21 кв.м. Место размещения вывески «Фирменный магазин ЛВЗ «Глазовский» было согласовано с собственником магазина <...> Вывески «ПИВО разливное на вынос Гамбринус Лесное», «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская», «ПИВО разливное на вынос», а также постер водки «ЗЕЛЕНАЯ МАРКА» обществом не изготавливались и не вывешивались, они были размещены на здании магазина до начала торговли ООО «Олимп», о чём свидетельствует письмо арендодателя Кушнир И.Н. В связи с представлением ООО «Олимп» документов и информации, а также письменных пояснений, определением от 03.11.2009г. производство по делу № СЮ 04-03/2009-69Р было возобновлено и назначено к рассмотрению на 03.12.2009г. Также, к участию в деле, в качестве лица, в отношении которого возбуждено производство по делу, был привлечен <...>. Определением от 03.12.2009г. рассмотрение дела № СЮ 04-03/2009-69Р было отложено на 24.12.2009г., в связи с отсутствием в Удмуртском УФАС России доказательств надлежащего извещения <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела.

24.12.2009г. на заседание Комиссии представители ООО «Олимп», уведомленные надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, а также <...> не явились. В тоже время, в Удмуртском УФАС России отсутствовали доказательства надлежащего уведомления <...> о рассмотрении дела, в связи с чем, на основании абз.4 п.35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу № СЮ 04-03/2009-69Р было приостановлено до установления фактического местонахождения лица, в отношении которого возбуждено производство по делу – <...>, а также получения документов и сведений, необходимых для рассмотрения дела по существу.

09 апреля 2010 года Удмуртским УФАС России в адрес <...> было направлено письмо (исх. № СЮ 01-17-04/2384) о представлении в срок до 04 мая 2010 года документов и информации, необходимых для рассмотрения дела № СЮ 04-03/2009-69Р по существу.

Во исполнение данного письма <...> представил копию свидетельства о государственной регистрации прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя серия <...> копию договора аренды нежилого помещения от 17.11.2008г. № 3, заключенного между <...> и ООО «Олимп»,

копию договора аренды нежилого помещения от 23.07.2008г. № 290/ТД-А, заключенного между <...> и ООО ТД «Глазовская водка», а также письменные пояснения, из которых следует, что помещение магазина по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38, находилось в аренде с ноября 2005 года у ООО «Торговый дом «Ижевский хлебозавод № 3». Однако с 21.04.2006г. договор аренды расторгнут по инициативе ООО «Торговый дом «Ижевский хлебозавод № 3». С 25.05.2006г. был заключен договор аренды с ООО «Апрель», который занимался реализацией вино-водочных изделий и продуктов питания. В связи с банкротством общества, договор аренды был расторгнут в мае 2008 года. 23.06.2008г. был заключен договор аренды с ООО ТД «Глазовская водка» на площадь 67,7 кв.м. В связи с реорганизацией общества, договор аренды был заключен с ООО «Олимп», который действует по настоящее время. В процессе смены арендаторов за период с 2005 по 2010 годы вывески, имеющиеся на магазине, изменялись и дополнялись. В данный момент из-за сроков давности, сказать кто-какие щиты устанавливал, не представляется возможным.

Исходя из представленных документов и сведений, производство по делу № СЮ 04-03/2009-69Р, возбужденное в отношении ООО «Олимп» и <...> по признакам нарушения п.5) ч.2 ст.21, ч.3 ст.22 ФЗ «О рекламе», было возобновлено и назначено к рассмотрению на 23 июля 2010 года. 23.07.2010г. на заседание Комиссии представители ООО «Олимп» и <...>, уведомленные надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, не явились.

Комиссия Удмуртского УФАС России, исследовав материалы дела, изучив пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

В ходе контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Удмуртского УФАС России 08 июля 2009 года установлен факт распространения на фасаде здания, являющегося продуктовым магазином, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д. 38, наружной рекламы следующего содержания:

- «ПИВО разливное на вынос Гамбринус Лесное», размещённой на рекламной конструкции, расположенной на внешней стене магазина под вывеской «магазин ПРОДУКТЫ Ч.П. св.№2122/97»;
- «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская», размещённой на рекламной конструкции, расположенной на внешней стене магазина под вывеской «магазин ПРОДУКТЫ Ч.П. св.№2122/97»;
- «ПИВО разливное на вынос», размещённой на рекламной конструкции, расположенной на внешней стене магазина, рядом с вывеской «фирменный магазин ЛВЗ ГЛАЗОВСКИЙ»;
- «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская ПРОДУКТЫ в дорогу», размещённой на рекламной конструкции, расположенной на внешней стене здания над вывеской «фирменный магазин ЛВЗ ГЛАЗОВСКИЙ»;

Кроме того, на входной двери магазина (в виде постера) размещена реклама алкогольной продукции - водки «Зеленая марка» следующего содержания: «при покупке 2-х бутылок водки «ЗЕЛЕНАЯ МАРКА» емкостью не менее 0,5 л. в подарок Бутылка водки «ЗЕЛЕНАЯ МАРКА» 0,25 л. чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью», с изображением бутылки водки «Зелёная марка».

В статье 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» определено, что понимается под рекламой, - это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его

продвижение на рынке.

Объектом рекламирования в соответствии с п.2) ст.3 ФЗ «О рекламе» признаётся 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.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределённого круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Текстовая и визуальная информация, содержащаяся в рекламе «ПИВО разливное на вынос Гамбринус Лесное», «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская», «ПИВО разливное на вынос», «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская ПРОДУКТЫ в дорогу», а также в рекламе водки «Зеленая марка», указывает на такой объект рекламирования как определённая группа товаров (водка и пиво), имеющаяся в продаже продуктового магазина, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38.

Розничную продажу алкогольной продукции в указанном магазине осуществляет ООО «Олимп» на основании лицензии, выданной Министерством торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики, что также подтверждается ассортиментным перечнем алкогольной продукции и пива, представленным ООО «Олимп» в материалы дела.

Таким образом, информация, размещённая на рекламных конструкциях, привлекает внимание как к магазину, так и, непосредственно, к самому товару – алкогольной продукции и пиву, реализуемой ООО «Олимп» в данном месте.

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.

Рекламные сообщения «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская», «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская ПРОДУКТЫ в дорогу», являющиеся рекламой водки как вида алкогольной продукции, распространяются с помощью рекламных конструкций стабильного территориального размещения, расположенных на внешних стенах продуктового магазина, а также постер «Зеленая марка», размещённый на входных дверях магазина, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38, что является нарушением п.5) ч.2 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе, в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе в размере не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В рекламе «ПИВО разливное на вынос Гамбринус Лесное» и «ПИВО разливное на вынос», размещённой на рекламных конструкциях, установленных на внешних стенах продуктового магазина, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38, предупреждение о вреде чрезмерного потребления пива

отсутствует, что является нарушением части 3 статьи 22 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч.7 ст.38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 21 и частями 2-4 статьи 22 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.7) ст.3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Арендатором нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38, является ООО «Олимп» на основании договора аренды нежилого помещения от 17.11.2008г. № 3, заключенного с <...>. Согласно условий данного договора Арендодатель (<...>) предоставляет Арендатору (ООО «Олимп») во временное владение и пользование нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38, общей площадью 67,7 кв.м., для реализации ликероводочной продукции, алкогольных напитков без ограничения крепости, пива и сопутствующих товаров.

Следовательно, рекламодателем указанной рекламы является ООО «Олимп», как лицо, непосредственно осуществившее распространение рекламы алкогольной продукции с помощью средства наружной рекламы – рекламных конструкций, установленных на фасаде магазина и на входных дверях магазина, находящегося во временном владении, пользовании и распоряжении данного хозяйствующего субъекта. Кроме того, ООО «Олимп» осуществляет розничную продажу алкогольной продукции в указанном магазине, а, следовательно, имеет прямую заинтересованность в распространении соответствующей рекламы.

Таким образом, рекламодатель ООО «Олимп», допустив размещение на внешних стенах магазина, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38, наружную рекламу алкогольной продукции и рекламу пива без предупреждения о вреде чрезмерного потребления пива, нарушило п.5) ч.2 ст.21, ч.3 ст.22 ФЗ «О рекламе».

Принимая во внимание то обстоятельство, что ООО «Олимп» представило в материалы дела копию письма от <...>, в котором сообщается, что конструкции, содержащие рекламу алкогольной продукции и пива, размещенные на внешних стенах магазина, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38, демонтированы 01.10.2009г., Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдавать предписание, в соответствии с п. 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508.

Кроме того, Комиссия Удмуртского УФАС России решила не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Олимп» дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 КоАП РФ, в связи с истечением срока давности привлечения виновного лица к административной ответственности, предусмотренной ст. 4.5 КоАП РФ.

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пп. 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства

Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п.п. 3.55, 3.55.1-3.55.6 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 28.12.2007г. № 453, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская», размещённую на рекламной конструкции на внешней стене магазина под вывеской «магазин ПРОДУКТЫ Ч.П. св.№2122/97», рекламу «ВОДКА УДМУРТИИ ижевская сарапульская глазовская ПРОДУКТЫ в дорогу», размещённую на рекламной конструкции на внешней стене здания над вывеской «фирменный магазин ЛВЗ ГЛАЗОВСКИЙ», а также рекламу алкогольной продукции - водки «Зеленая марка» следующего содержания: «при покупке 2-х бутылок водки «ЗЕЛЕНАЯ МАРКА» емкостью не менее 0,5 л. в подарок Бутылка водки «ЗЕЛЕНАЯ МАРКА» 0,25 л. чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью», с изображением бутылки водки «Зелёная марка», размещённую на входных дверях магазина, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38, ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать рекламу «ПИВО разливное на вынос Гамбринус Лесное», размещённую на рекламной конструкции на внешней стене магазина под вывеской «магазин ПРОДУКТЫ Ч.П. св.№2122/97», и рекламу «ПИВО разливное на вынос», размещённую на рекламной конструкции на внешней стене магазина, рядом с вывеской «фирменный магазин ЛВЗ ГЛАЗОВСКИЙ», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Воткинское шоссе, д.38, без предупреждения о вреде чрезмерного потребления пива, ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать ООО «Олимп» рекламораспространителем, нарушившим п.5) ч.2 ст.21, ч.3 ст.22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

4. Не выдавать ООО «Олимп» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с устранением нарушения законодательства РФ о рекламе до рассмотрения дела.

5. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Олимп» дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с истечением срока привлечения к административной ответственности.

6. Производство по делу в отношении <...> прекратить в связи с не подтверждением факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии