резолютивная часть оглашена 02 сентября 2010г.
г. Ижевск
изготовлено в полном объёме 15 сентября 2010г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:
председатель Комиссии: <…>;
члены Комиссии: <…>,
рассмотрев дело № СЮ 04-03/2010-153Р, возбуждённое в отношении Индивидуального предпринимателя <…>, по факту распространения в г. Ижевске во внешней витрине Торгового Центра «Меркурий», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Клубная, д.27, наружной рекламы пива с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,
в присутствии:
лица, в отношении которого возбуждено производство по делу - ИП <…> (паспорт <...>
заинтересованного лица – законного представителя, директора ООО «Меркурий» - <…> (<…>),

УСТАНОВИЛА:

В ходе установления соответствия наружной рекламы в городе Ижевске требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике 04 августа 2010 года установлен факт распространения ближе 100 метров (на расстоянии 47 метров) от Муниципального учреждения здравоохранения «Городская клиническая больница № 4» (г. Ижевск, ул. Городок Строителей, д.65) во внешней витрине Торгового Центра «Меркурий», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Клубная, д.27, со стороны проезжей части улицы Клубная, наружной рекламы «ПИВО», выполненной в белом цвете и размещенной в верхнем левом углу витрины над надписью «ПИЦЦА».
В ходе данного мероприятия была осуществлена фото-съёмка рекламы с помощью цифровой фотокамеры Konica Minolta Dimage Z3, проведены замеры с помощью дистанционного лазерного измерителя Hilti PD 42, по результатам составлен акт б/н от 04.08.2010г. и установлено, что деятельность по продаже пива в заведении, расположенном на первом этаже Торгового Центр «Меркурий», осуществляет индивидуальный предприниматель <…> (ОГРНИП 308183233200050).

06 августа 2010 года Удмуртским УФАС России было возбуждено дело в отношении ИП <…>, по факту распространения рекламы «ПИВО» с признаками нарушения п.6) ч.2 ст.22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе»; рассмотрение дела № СЮ 04-03/2010-153Р было назначено на 02 сентября 2010 года в 15 часов 30 минут.
Во исполнение определения о возбуждении дела № СЮ 04-03/2010-153Р по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе заинтересованное лицо – ООО «Меркурий» представило копию договора аренды нежилых помещений и оборудования № 5 от 01.10.2009г., заключенного с ИП <…>, копию акта приема-передачи от 01.10.2009г., копию регламента торгового центра «Меркурий»,

утвержденного директором ООО «Меркурий» <…>, а также письменные пояснения, из которых следует, что согласно свидетельству о государственной регистрации права № 18АА658941, 18АА592212, 18АА658942 ООО «Меркурий» является собственником комплекса зданий литер А, Д, С, расположенных по адресу: г. Ижевск, ул. Клубная, д.27. В данном комплексе организован Торговый центр «Меркурий», в котором ООО «Меркурий» сдает в аренду торговые, производственные, складские и офисные помещения. Согласно договору аренды нежилых помещений № 5 от 01.10.2009г., торговые и производственные площади общей площадью 277 кв.м., в том числе, для пиццерии – 65,3 кв.м., предоставлены в аренду ИП <…> для осуществления предпринимательской деятельности. Согласно вышеуказанному договору и регламенту «Торговый центр «Меркурий» Арендатор обязан иметь вывеску с указанием наименования предприятия индивидуального предпринимателя и его юридического адреса, при этом Арендатор обязан выполнять требования закона «О рекламе», соблюдать отраслевые правила и нормы, действующие в отношении деятельности Арендатора и арендуемых им помещений. В данной ситуации наружная информация «ПИВО» была временной и являлась, скорее всего, перечнем меню, которое действует в пиццерии. При этом ее вид и место размещения с Арендодателем не согласовывалось. ООО «Меркурий» не располагает информацией о наличии договора у ИП <…> на размещение данной информации, кроме того согласно регламенту ТЦ «Меркурий» и договору аренды нежилых помещений Арендатор самостоятельно несет ответственность перед всеми контролирующими органами при осуществлении предпринимательской деятельности. Также ООО «Меркурий» сообщает, что в настоящее время у общества имеются рекламные места, на которые выданы паспорта и ведется работа по дальнейшему оформлению и изменению информации и вывесок арендаторов, согласно требованиям ФЗ «О рекламе».

ИП <…> представила копии следующих документов: свидетельство о постановке на учет физического лица в налоговом органе на территории Российской Федерации серия <...> свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя серия <...> ассортиментный перечень пива, реализуемого в пиццерии по ул. Клубная, д.27; договор аренды нежилых помещений и оборудования от 01.10.2009г. № 5 с актом приема-передачи от 01.10.2009г. и письменные пояснения.
Из письменных пояснений ИП <…> следует, что согласно договору аренды нежилых помещений, заключённого с ООО «Меркурий» от 01.10.2009г. № 5, ИП <…> осуществляется деятельность общественного питания на арендуемых площадях. Принадлежащее данному лицу предприятие общественного питания является предприятием быстрого обслуживания, реализующим узкий ассортимент блюд, изделий и напитков. Согласно ФЗ «О защите прав потребителей» от 07.02.1992г. № 2300-1 на входной группе предприятия размещена вывеска с информацией о месте нахождения, наименования предприятия, режиме его работы. Кроме того на витринных стёклах торгового зала или зала обслуживания посетителей представлена информация, которая не носит рекламного характера, а является информацией для посетителей кафе о наличии в данном заведении соответствующей продукции. Таким образом, ИП <…>не использовала витринное стекло заведения в качестве рекламной конструкции, а имеющаяся на нём информация: пицца, блины, чай, соки, мороженое и пиво - является частью меню и доводит до потребителя информацию о типе предприятия общественного питания (Государственный стандарт РФ ГОСТ РФ 507622007 «Услуги общественного питания. Классификация предприятий общественного питания»).

Данная информация не содержит ни логотипов, ни эмблем, ни изображений, ни других способов индивидуализации продаваемого товара, в частности пива, не содержит каких-либо элементов продвижения этого товара. Пиво является одним из распространённых продуктов, это широко потребляемый товар, которым переполнены прилавки магазинов, и для того чтобы информация о пиве носила рекламный характер мало просто сообщения «ПИВО», рекламная информация должна вызывать интерес неопределённого круга лиц к данному товару. Кроме того, Федеральный закон «О рекламе» не относит витрины кафе к рекламным конструкциям, а, соответственно, не влечёт за собой необходимость согласования и заключения договора на размещение рекламы.
Следовательно, в силу того, что данная информация не является рекламной, ИП <…> считает необоснованным вменять данному лицу нарушение частей 2-4 ст. 22 ФЗ «О рекламе», касающейся размещения рекламы пива ближе 100 метров от медицинского учреждения. Учитывая вышеизложенное, ИП <…> считает, что не совершала административного правонарушения, предусмотренного ч.7 ст.38, ч.2-4 ст.22 ФЗ «О рекламе» и ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, и сообщение пиво на витрине заведения несёт информацию об ассортименте для потребителя и не является рекламой. В тоже время, учитывая спорность отдельных положений законодательства о рекламе на сегодняшний день надпись пиво с витринного стекла предприятия общественного питания - пиццерии, расположенного в торговом центре «Меркурий», удалена.
На заседании Комиссии, состоявшемся 02.09.2010г., ИП <…> поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к следующим выводам.
Специалистами Удмуртского УФАС России 04 августа 2010 года установлен факт распространения на расстоянии 47 метров от Муниципального учреждения здравоохранения «Городская клиническая больница № 4» (г. Ижевск, ул. Городок Строителей, д.65) во внешней витрине Торгового Центра «Меркурий», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Клубная, д.27, со стороны проезжей части улицы Клубная, наружной рекламы «ПИВО», выполненной в белом цвете и размещенной в верхнем левом углу витрины над надписью «ПИЦЦА».
Согласно п.1) ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.
В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.
Исходя из содержания и визуального восприятия информации, её месторасположения (размещение во внешней витрине торгового центра), информация «ПИВО» привлекает внимание к объекту рекламирования (пиву), реализуемому в заведении (пиццерии), способствует его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой данной продукции, т.е. пива.

Согласно договору аренды нежилых помещений и оборудования от 01.10.2009г. № 5 временным владельцем и пользователем нежилого помещения, общей площадью

277 кв.м., расположенного на первом этаже здания литер А, по адресу: УР, г. Ижевск, ул. Клубная, д.27 (производственные и торговые площади закусочной, пиццерии, магазина кулинарии с организацией кафетерия в торговом зале), является Индивидуальный предприниматель <…> сроком до 31.08.2010г. В соответствии с ассортиментным перечнем, представленным в материалы дела ИП <…>, в пиццерии по ул. Клубная, д.27, реализуется разливное пиво: «Клинское светлое» и «Сибирская корона классическое».
Таким образом, ИП <…> является рекламораспространителем рекламы «ПИВО», как лицо, осуществляющее непосредственное распространение рекламы с помощью средства стабильного территориального размещения – внешней витрины ТЦ «Меркурий», находящегося в его временном владении и пользовании.

Распространение рекламы пива на расстоянии 47 метров от МУЗ «Городская клиническая больница № 4» противоречит требованиям п.6) ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе», согласно которой запрещено размещение рекламы пива и напитков, изготавливаемых на его основе в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстояние ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.
Следовательно, распространение рекламы «ПИВО» во внешней витрине Торгового Центра «Меркурий», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Клубная, д.27, со стороны проезжей части улицы Клубная, находящегося, при этом, на расстоянии 47 метров от МУЗ «Городская клиническая больница № 4», является нарушением п.6) ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 22 Федерального закона «О рекламе».
Таким образом, ИП <…>, как лицо, осуществляющее в пиццерии, находящейся в ТЦ «Меркурий» (г. Ижевск, ул. Клубная, д.27), деятельность по реализации пива, и имея, при этом, прямую заинтересованность в привлечении внимания неопределенного круга лиц к реализуемой продукции, является рекламораспространителем рекламы «ПИВО», нарушившим п.6) ч.2 ст.22 ФЗ «О рекламе».

Принимая во внимание то обстоятельство, что до рассмотрения дела доказательства устранения нарушения законодательства РФ о рекламе со стороны ИП <…> представлены не были, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ИП <…> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, в соответствии с пп.44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508.

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пп. 37-44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п.п. 3.55, 3.55.1-3.55.6, 3.56, 3.56.1 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 «ПИВО», размещённую во внешней витрине Торгового Центра «Меркурий», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Клубная, д.27, со стороны проезжей части улицы Клубная, ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования пункта 6) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать индивидуального предпринимателя <…> рекламораспространителем, нарушившим пункт 6) части 2 статьи 22 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать индивидуальному предпринимателю <…> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <…> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренному частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии