

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 9526/05-2013

27.06.2013

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела Спиридонов И.И.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт Курчангина Н.В.,
- ведущий специалист-эксперт Табартова Т.Ю.,

рассмотрев дело № 9526/05-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения посредством листовок рекламы кафе «Чайхана», содержащей признаки нарушения ч.ч. 2.1 и 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя - Правительства Ульяновской области, расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, пл. Ленина, д. 1, - <К...> (доверенность № 85-дп от 24.12.2012, удостоверение);

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе,

- общества с ограниченной ответственностью «Айскрим» (далее - ООО «Айскрим»), расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 13, - представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

- <И>, зарегистрированной по адресу: <...>, - не явилась, в материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения лица о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России по обращению заместителя председателя Правительства Ульяновской области <М...> определением от 28.02.2013 по факту распространения посредством листовок рекламы кафе «Чайхана» возбуждено дело № 9526/05-2013 по признакам нарушения ч.ч. 2.1 и 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечено Правительство Ульяновской области, в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - общество с ограниченной ответственностью «Айскрим» (далее - ООО «Айскрим»), осуществляющее деятельность кафе «Чайхана». Рассмотрение дела назначено на 22.03.2013.

Представителем Правительства Ульяновской области на заседании Комиссии 22.03.2013, а также в письменных пояснениях (вх. № 2382 от 22.03.2013) поддержаны доводы, изложенные в обращении заместителя председателя Правительства

Ульяновской области <М...>

Представитель ООО «Айскрим» на рассмотрение дела 22.03.2013 не явился, запрошенные определением о возбуждении дела о нарушении законодательства о рекламе от 28.02.2013 документы обществом не представлены. В материалах дела имеется документальное подтверждение извещения ООО «Айскрим» о месте и времени рассмотрения дела.

Определением от 22.03.2013 срок рассмотрения дела № 9526/05-2013 продлен до 29.04.2013 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 12.04.2013.

Представитель Правительства Ульяновской области на заседание Комиссии 12.04.2013 не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения заявителя о месте и времени рассмотрения дела.

В письменных пояснениях ООО «Айскрим» по делу (вх. № 3110 от 12.04.2013), а также представителем общества на рассмотрении дела 12.04.2013 сообщено, что к изготовлению и распространению рассматриваемых листовок ООО «Айскрим» не имеет никакого отношения. Обществом с <И...> заключен договор краткосрочной аренды, согласно которому ООО «Айскрим» 25.01.2013 сдало указанному лицу помещение кафе «Чайхана» для целей проведения банкета. Нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Айскрим» признает, однако считает, что рекламные листовки, предположительно, изготовила и распространила сама <И...>.

Определением от 12.04.2013 срок рассмотрения дела продлен до 28.05.2013 в связи с необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, <И...>, а также получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 30.04.2013.

Представитель Правительства Ульяновской области на заседание Комиссии 30.04.2013 не явился, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения заявителя о месте и времени рассмотрения дела.

На рассмотрение дела 30.04.2013 представитель ООО «Айскрим» не явился, запрошенные определением от 12.04.2013 документы обществом не представлены. О месте и времени рассмотрения дела ООО «Айскрим» извещено надлежащим образом.

<И...> на рассмотрение дела 30.04.2013 не явилась, запрошенные определением от 12.04.2013 документы не представила. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение извещения <И...> о месте и времени рассмотрения дела.

Определением от 30.04.2013 рассмотрение дела № 9526/05-2013 приостановлено до установления места регистрации <И...> - лица, заказавшего изготовление и распространение рекламы (как следует из пояснений ООО «Айскрим»).

Ульяновским УФАС России установлено, что <И...> зарегистрирована по адресу: <...>.

Определением от 06.06.2013 производство по делу № 9526/05-2013 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 04.07.2013, рассмотрение дела назначено на 27.06.2013.

Представитель Правительства Ульяновской области на заседании Комиссии 27.06.2013 поддержал доводы, приведенные ранее.

Представитель ООО «Айскрим» на рассмотрение дела 27.06.2013 не явился, запрошенные определением от 06.06.2013 о возобновлении производства по делу документы обществом не представлены. О месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом.

<И...> на заседание Комиссии 27.06.2013 не явилась, запрошенные определением от 06.06.2013 о возобновлении производства по делу документы не представила. В материалах дела № 9526/05-2013 отсутствует документальное подтверждение извещения <И...> о месте и времени рассмотрения дела. Однако, учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела <И...> были направлены по адресу места регистрации, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать ненадлежащим извещением стороны по делу о месте и времени рассмотрения дела неполучение <И...> процессуальных документов, направленных в её адрес. Таким образом, <И...> признается извещенной о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом, и в соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, отсутствие указанного лица в данном случае не является препятствием для рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела № 9526/05-2013, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу кафе «Чайхана», распространенную посредством листовок, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение заместителя председателя Правительства Ульяновской области Маркина Н.М. (исх. № 73-П-10/1273исх от 29.01.2013, вх. № 718 от 30.01.2013) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (служебная записка № 79 от 28.02.2013). В частности, в обращении указано, что в преддверии Дня студентов (приблизительно 18 - 24 января 2013 года) среди студентов федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Ульяновский государственный университет» и федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Ульяновский государственный технический университет» распространялась листовка кафе «Чайхана», информирующая о розыгрыше алкогольных напитков.

К обращению приложен экземпляр указанной листовки, имеющей следующее содержание.

В верхней части рекламы в прямоугольнике тёмно-зеленого цвета, окаймленном полосой оранжевого цвета, курсивом белого цвета выполнена надпись «25 января Приглашаем Тебя отпраздновать День Студента в кафе «Чайхана». Ниже на прозрачном фоне шрифтом черного цвета выполнен текст следующего содержания:

«Расписание праздника:

1. Танцевальный настрой от Dj PuPs
2. Скидка для студентов УлГУ и УлГТУ на всю кухню 10%
3. В конкурсах разыграем много алкоголя, а также кальян.

Каждому столику подарок!

НИКТО НЕ УЙДЕТ ОТ НАС ТРЕЗВЫМ

Депозит столов

стол на 8 персон - 2000 руб.

стол на 4 персоны - 1000 руб.».

В правой части рекламы выполнено фотографическое изображение сидящей на столе молодой женщины в очках и с раскрытой книгой, лежащей на её скрещенных

ногах. Под изображением приведен логотип кафе «Чайхана». В нижней части рекламы в полосе черного цвета, являющейся продолжением окантовки всей рекламной площади, мелким шрифтом белого цвета выполнена надпись «адрес: ул. Гончарова, 13, вход со стороны ул. Бебеля цокольный этаж заказ столов: 8-902-004-00-19».

Какая-либо иная информация в рекламе не содержится.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 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.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о праздновании Дня студента в кафе «Чайхана», распространенная посредством листовок, является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - кафе «Чайхана», а также мероприятию в нём проводимому.

Согласно с ч. 2.1 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов.

Однако в нарушение данной нормы закона рассматриваемая рекламная листовка, информирующая о розыгрыше алкоголя, распространялась вне стационарных торговых объектов, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, поскольку, согласно обращению, раздача листовок осуществлялась среди студентов конкретных учебных заведений.

В соответствии с 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 рассматриваемой рекламной листовке, сообщающей, в том числе, о возможности потребления в кафе «Чайхана» в День студента 25.01.2013 спиртных напитков («В конкурсах разыграем много алкоголя», «Никто не уйдет от нас трезвым»), отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 2.1 ст. 21 указанного Федерального закона, несет рекламодатель, а за нарушение ч. 3 ст. 21 - рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

Согласно п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламодателем -

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

Ульяновским УФАС России после получения обращения Правительства Ульяновской области в адрес ООО «Айскрим», осуществляющего деятельность кафе «Чайхана», направлен запрос (исх. № 552-05 от 05.02.2013) о представлении копий договоров на изготовление и распространение рекламных листовок кафе «Чайхана». Из ответа ООО «Айскрим» на указанный запрос (исх. № 2013/А4 от 11.02.2013, вх. № 1110 от 12.02.2013) следует, что изготовление и распространение листовок осуществлено сотрудниками общества без привлечения третьих лиц. Указанные листовки были изготовлены в количестве 50 штук.

Вместе с тем, после возбуждения в отношении ООО «Айскрим» дела № 9526/05-2013 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, обществом были даны совсем иные пояснения. В частности, ООО «Айскрим» указывает на то, что снимает с себя всю ответственность за распространение рассматриваемых листовок, поскольку 25.01.2013 помещение кафе «Чайхана» было сдано в аренду <И...>, с которой обществом якобы был заключен договор краткосрочной аренды.

Однако указанный договор составлен с нарушением норм гражданского законодательства Российской Федерации. В частности, в договоре не указана дата его заключения, в конце договора не указаны реквизиты (сведения) о лице, его подписавшем, а подпись «И...» значительно отличается от подписи <И...>, которая стоит на заявлении указанного лица об изменении абонентского номера (копия данного заявления направлена в адрес Ульяновского УФАС России Ульяновским филиалом ЗАО «НСС»). Кроме того, указанный договор содержит недостоверные сведения об <И...>, которая, как следует из пояснений ООО «Айскрим», якобы заказала и распространила рассматриваемую рекламную листовку. Так, стороной по договору краткосрочной аренды является <И...>, проживающая по адресу: 432063, г. Ульяновск, ул. Аверьянова, д. 5, кв. 10, с паспортными данными: паспорт <...> выданный Засвияжским РУВД г. Ульяновска 26.02.2004. Вместе с тем, Управление Федеральной миграционной службы по Ульяновской области на запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 2144-05 от 18.04.2013) сообщило (исх. № 8048 от 06.05.2013, вх. № 3963 от 13.05.2013), что лицо с вышеуказанными данными в учетах не значится. Более того, улицы с названием «Аверьянова» в г. Ульяновске не существует.

Поскольку какие-либо документы, свидетельствующие об изготовлении и распространении <И...> рекламной листовки с кафе «Чайхана», в материалах дела отсутствуют, Ульяновское УФАС России не может признать рекламодателем и рекламораспространителем <И...>.

Вместе с тем, из письменных пояснений ООО «Айскрим» (исх. № 2013/А4 от 11.02.2013, вх. № 1110 от 12.02.2013) следует, что рекламная листовка изготовлена сотрудниками общества «в целях привлечения клиентов». Кроме того, ООО «Айскрим», имеющее лицензию на право розничной продажи алкогольной продукции в кафе «Чайхана» (в отличие от физического лица <И...>), было заинтересовано в указании в рекламе Дня студента о возможности неограниченного потребления в кафе алкогольной продукции.

С учетом изложенного, рекламодателем и рекламораспространителем в данном случае следует признать ООО «Айскрим».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания

