резольтивная часть оглашена 22 февраля 2011г.

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 09 марта 2011г.

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: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует); <...> – 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 (отсутствует) - кворум соблюден, рассмотрев дело № СЮ04-03/2010-228Р, возбужденное в отношении Индивидуальных предпринимателей <...> и <...>, по факту распространения на торговом павильоне, расположенном на автобусной остановке «Магазин океан» (вдоль улицы Кирова, по направлению в сторону ул. Пушкинская), рекламы пива и табака с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии лица, в отношении которого возбуждено производство по делу – ИП <...> (паспорт <...>), в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте заседания Комиссии (почтовое уведомление о вручении от 07.02.2011г. № 42605135118994),

УСТАНОВИЛА:

В ходе установления соответствия наружной рекламы в городе Ижевске требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике 19 ноября 2010 года установлен факт распространения на торговом павильоне, расположенном на автобусной остановке «Магазин океан» (вдоль улицы Кирова, по направлению в сторону ул. Пушкинская), рекламы следующего содержания:

- «ПИВО», размещенной во внешней витрине павильона (в четвертом окне слева от входа, со стороны проезжей части дороги),
- «ШТУЧНЫЙ ПИВО», размещенной во внешней витрине павильона (в четвертом окне слева от входа, со стороны проезжей части дороги),
- «ШТУЧНЫЙ ШОКОЛАД ПИВО СИГАРЕТЫ курение вредит вашему здоровью употребление пива наносит вред здоровью», размещенной во внешней витрине павильона (в первом окне справа от входа),
- «цветы сувениры сигареты 24 ЧАСА пиво парфюмерия» с изображением лилий, размещенной на внешней входной двери павильона.

В ходе данного мероприятия была осуществлена фото-съемка рекламы с помощью цифровой фотокамеры Konica Minolta Dimage Z3, по результатам составлен акт б/н от 19.11.2010г. и установлено, что торговую деятельность по продаже пива и сигарет в указанном павильоне осуществляет Индивидуальный предприниматель <...> (ОГРНИП <...>), что подтверждается товарным чеком от 19.11.2010г.

По факту распространения вышеуказанной рекламы Удмуртским УФАС России в отношении ИП <...> было возбуждено производство по делу № СЮ04-03/2010-228Р по признакам нарушения части 3 статьи 22, пункта 4) части 2 статьи 23 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-228Р было назначено на 16 декабря 2010 года в 10 часов 30 минут. Определением от 16.12.2010г. рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-228Р было отложено на 25 января 2011 года в 10-00 часов, в связи с отсутствием в Удмуртском УФАС России доказательств получения ИП <...> определения о возбуждении дела и её надлежащего уведомления о времени и месте рассмотрения дела. Определением от 16.12.2010г. срок рассмотрения дела № СЮ04-03/2010-228Р был продлен на 2 месяца – до 26 февраля 2011 года.

В тоже время, в целях установления лица, осуществляющего деятельность в торговом павильоне, расположенном на автобусной остановке «Магазин океан» (вдоль улицы Кирова, по направлению в сторону ул. Пушкинская), Удмуртское УФАС России обратилось в Управление земельных ресурсов и землеустройства Администрации города Ижевска Удмуртской Республики. В ответ, Управление земельных ресурсов и землеустройства Администрации города Ижевска Удмуртской Республики представило копии следующих документов: договор о предоставлении земельного участка в краткосрочную аренду для размещения временных сооружений торговли и объектов рекламы от 06.09.2005г. № 271/03 с Приложением № 1 и № 2; Постановление Главы Администрации Октябрьского района города Ижевска «О передаче земельного участка от ООО «Ижторг» индивидуальному предпринимателю <...> для размещения торгово-остановочного комплекса» от 23.11.2004г. № 2692; соглашение о продлении и внесении изменений в договор аренды земельного участка от 13.04.2006г. № 271/05-1 с Приложением № 1; Распоряжение Главы Администрации Октябрьского района города Ижевска «О продлении ИП <...> срока аренды земельного участка, расположенного по адресу: ул. Кирова, остановка автобуса № 14 «Оптика» (по ходу из металлурга) с разрешенным использованием: эксплуатация и обслуживание торгово-остановочного комплекса (ТОК) по продаже товаров смешанного ассортимента» от 14.12.2005г. № 52; соглашение о продлении и внесении изменений в договор аренды земельного участка от 16.04.2007г. № 271/05-2; Распоряжение Главы Администрации Октябрьского района города Ижевска «О продлении ИП <...> срока аренды земельного участка, расположенного по адресу: ул. Кирова, остановка автобуса № 14 «Оптика» (по ходу из металлурга) с разрешенным использованием: эксплуатация и обслуживание торгово-остановочного комплекса (ТОК) по продаже товаров смешанного ассортимента» от 01.02.2007г. № 103; соглашение о продлении и внесении изменений в договор аренды земельного участка от 17.02.2009г. № 271/05-3; Распоряжение Главы Администрации Октябрьского района города Ижевска «О продлении ИП <...> срока аренды земельного участка, расположенного по адресу: ул. Кирова, остановка автобуса № 14 «Оптика» (по ходу из металлурга) с разрешенным использованием: эксплуатация и обслуживание торгово-остановочного комплекса (ТОК) по продаже товаров смешанного ассортимента» от 06.03.2008г. № 110; соглашение о продлении и внесении изменений в договор аренды земельного участка от 30.07.2009г. № 271/05-4 с Приложением № 1; распоряжение Главы Администрации Октябрьского района города Ижевска «О продлении ИП <...> аренды земельного участка, предоставленного для эксплуатации и обслуживания остановочно-торгового комплекса (ОТК)» от

23.06.2009г. № 844; соглашение о продлении и внесении изменений в договор аренды земельного участка от 04.10.2010г. № 271/05-5 с Приложением № 1; распоряжение Главы Администрации Октябрьского района города Ижевска «О продлении ИП <...> аренды земельного участка, предоставленного для эксплуатации и обслуживания остановочно-торгового комплекса (ОТК)» от 06.09.2010г. № 1224.

Согласно договору о предоставлении земельного участка в краткосрочную аренду для размещения временных сооружений торговли и объектов рекламы от 06.09.2005г. № 271/03, заключенному между Администрацией г. Ижевска, в лице начальника Управления земельных ресурсов и землеустройства Администрации г. Ижевска и индивидуальным предпринимателем <...>, земельный участок из земель населенных пунктов, общей площадью 45,0 кв.м. по адресу (адресным ориентиром) ул. Кирова (остановка «Оптика»), согласно паспорта МАФ № 124-01, принимает в пользование как Арендатор - ИП <...> для размещения торгово-остановочного комплекса (в составе павильон).

Распоряжением Главы Администрации Октябрьского района города Ижевска от 06.09.2010г. № 1224 срок аренды земельного участка, предоставленного для эксплуатации и обслуживания торгово-остановочного комплекса, продлен до 06.08.2011г.

Таким образом, лицом, имеющим непосредственное отношение к торговому павильону, расположенному на автобусной остановке «Магазин океан» (вдоль улицы Кирова, по направлению в сторону ул. Пушкинская), как арендатор указанного павильона, является ИП <...> (ИНН <...>). Исходя из представленных Управлением земельных ресурсов и землеустройства Администрации города Ижевска Удмуртской Республики документов и информации, а также необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лица, в отношении которого возбуждено производство по делу по признакам нарушения ч.3 ст.22, п.4) ч.2 ст.23 ФЗ «О рекламе» - ИП <...>, рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-228Р было отложено на 22 февраля 2011 года в 13-00 часов.

Во исполнение определения об отложении рассмотрения дела № СЮ04-03/2010-228Р ИП <...> представила копию паспортных данных, копию свидетельства о постановке на учет физического лица в налоговом органе на территории Российской Федерации серия <...>, копию договора аренды б/н от 17.03.2010г. с Приложением № 1, а также ассортиментный перечень пива, реализуемого в торговом павильоне, расположенном на автобусной остановке «Магазин океан» (вдоль улицы Кирова, по направлению в сторону ул. Пушкинская).

На заседании Комиссии, состоявшемся 22.02.2011г. ИП <...> пояснила, что в павильоне, расположенном на автобусной остановке «Магазин океан», осуществляет свою деятельность на основании договора, заключенного с ИП <...>. В данном павильоне реализуются продукты питания, пиво, табачные изделия и цветы. Также, ИП <...> пояснила, что павильон был приобретен с уже имеющимися рекламными сообщениями, однако о том, что реклама пива должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления данной продукции, а наружная реклама сигарет запрещена, осведомлена не была. Факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении вышеуказанной рекламы признала.

Комиссия Удмуртского УФАС России полно, всесторонне и объективно изучив и проанализировав документы, представленные в материалы дела № СЮ04-03/2010-

228Р, заслушав пояснения ИП <...>, в действиях которой содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, установила следующее.

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 рекламы («ПИВО», «ШТУЧНЫЙ ПИВО», «ШТУЧНЫЙ ШОКОЛАД ПИВО СИГАРЕТЫ курение вредит вашему здоровью употребление пива наносит вред здоровью», «цветы сувениры сигареты 24 ЧАСА пиво парфюмерия»), и ее месторасположения (размещение во внешней витрине торгового павильона, а также на входной двери в павильон), указанная информация привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару, реализуемому в торговом павильоне, расположенном на автобусной остановке «Магазин океан», способствует его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой данной продукции (в том числе пива и сигарет) и отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе».

Согласно договору аренды от 17.03.2010г., заключенному между ИП <...> и ИП <...>, арендатором торгово-остановочного комплекса, расположенного по адресу: г. Ижевск, Октябрьский район, жилой район «Центр», пересечение ул. Кирова и К. Маркса, остановка транспорта «Оптика», является ИП <...>, осуществляющая в данном павильоне торговлю смешанными товарами (продукты питания, цветы, сувениры), в том числе табачные изделия и пиво, что подтверждается товарным чеком от 19.11.2010г.

Таким образом, ИП <...> является рекламораспространителем как лицо, осуществляющее непосредственное распространение рекламы с помощью средства стабильного размещения – торгового павильона, находящегося в ее пользовании.

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», «ШТУЧНЫЙ ПИВО», а также в рекламе «ШТУЧНЫЙ ШОКОЛАД ПИВО СИГАРЕТЫ курение вредит вашему здоровью употребление пива наносит вред здоровью», «цветы сувениры сигареты 24 ЧАСА пиво парфюмерия» в части указания слова «пиво», размещённой на торговом павильоне, расположенном на автобусной остановке «Магазин океан» (вдоль улицы Кирова, по направлению в сторону ул. Пушкинская), предупреждение о вреде чрезмерного потребления пива отсутствует, что является нарушением части 3 статьи 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».

Следовательно, ИП <...>, разместив указанную рекламу пива на торговом павильоне, расположенном на автобусной остановке «Магазин океан» (вдоль улицы Кирова, по направлению в сторону ул. Пушкинская), без предупреждения о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе, нарушила часть 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.4) ч.2 ст.23 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок и других подобных товаров, не должна размещаться с использованием средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Распространение во внешней витрине павильона (в первом окне справа от входа) рекламы «ШТУЧНЫЙ ШОКОЛАД ПИВО СИГАРЕТЫ курение вредит вашему здоровью употребление пива наносит вред здоровью», а также распространение с помощью внешней входной двери павильона рекламы «цветы сувениры сигареты 24 ЧАСА пиво парфюмерия» с изображением лилий, в части указания слова «сигареты», является нарушением требований п.4) ч.2 ст.23 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 23 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ИП <...>, распространив рекламу сигарет с помощью средства стабильного территориального размещения - торгового павильона, расположенного на автобусной остановке «Магазин океан» (вдоль улицы Кирова, по направлению в сторону ул. Пушкинская), нарушила п.4) ч.2 ст.23 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. 37-45 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, 3.57, 3.58 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 следующего содержания:

- «ПИВО», размещенную во внешней витрине павильона (в четвертом окне слева от

входа, со стороны проезжей части дороги),
- «ШТУЧНЫЙ ПИВО», размещенную во внешней витрине павильона (в четвертом окне слева от входа, со стороны проезжей части дороги),
- «ШТУЧНЫЙ ШОКОЛАД ПИВО СИГАРЕТЫ курение вредит вашему здоровью употребление пива наносит вред здоровью», размещенную во внешней витрине павильона (в первом окне справа от входа),
- «цветы сувениры сигареты 24 ЧАСА пиво парфюмерия» с изображением лилий, размещенную на внешней входной двери павильона, расположенного на автобусной остановке «Магазин океан» (вдоль улицы Кирова, по направлению в сторону ул. Пушкинская), ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования части 3 статьи 22, пункта 4) части 2 статьи 23 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать Индивидуального предпринимателя <...> рекламораспространителем, нарушившим требования части 3 статьи 22, пункта 4) части 2 статьи 23 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.

5. Производство по делу в отношении Индивидуального предпринимателя <...> прекратить в связи с не подтверждением в его действиях факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>