

резольютивная часть оглашена 21 июля 2011 года
изготовлено в полном объеме 02 августа 2011 года 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 – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № СЮ 04-03/2011-92Р, возбужденное по заявлению гражданина <...> в отношении ООО «Прагматика», по факту распространения в г. Ижевске на рекламной конструкции, установленной по ул. 10 лет Октября, на разделительной полосе, 4-ая конструкция по счету от ул. 9-е Января в сторону ул. Автозаводская, рекламы пива с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе, в отсутствии:

заявителя - гражданина <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605139000557 от 29.06.2011г.);

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - ООО «Прагматика»;

представителя заинтересованного лица - Управления по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605139000540 от 23.06.2011г.);

представителя заинтересованного лица - ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605139000564 от 24.06.2011г.),

УСТАНОВИЛА:

25 апреля 2011 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступило заявление гражданина <...> (вх. № 4888) о распространении в городе Ижевске на рекламной конструкции формата 3x6 м, установленной по ул. 10 лет Октября, на разделительной полосе, 4-ая конструкция по счету от ул. 9-е Января в сторону ул. Автозаводская, рекламы пива с признаками нарушения законодательства о рекламе, поскольку данная реклама распространяется ближе 100 метров от Детской молочной кухни № 2.

К заявлению была приложена фотография рекламной конструкции по состоянию на 04 апреля 2011 года, содержащая рекламу пива «Клинское FRESH» следующего содержания: «Нефильтрованное и лёгкое...» с изображением трех бутылок пива «Клинское FRESH» и с предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива.

В целях установления наличия либо отсутствия признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Удмуртского УФАС России 10.05.2011г. был осуществлен выезд по месту распространения рекламы пива «Клинское FRESH» и установлено, что расстояние от Детской молочной кухни № 2 (г. Ижевск, ул. 9 Января, 163) до рассматриваемой рекламной

конструкции составляет 61 метр.

В ходе данного мероприятия были произведены замеры с помощью дистанционного лазерного измерителя Hilti PD 42, по результатам составлен акт б/н от 10.05.2011 г.

05 мая 2011 года Удмуртским УФАС России в адрес ИП <...>, являющегося директором РА «Гарант-Реги», был направлен запрос о представлении информации и документов, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

На указанный запрос ИП <...> представил следующие документы: копии разрешений на установку рекламных конструкций на территории г. Ижевска № 2846 от 05.04.2011 г., № 2809 от 04.04.2011 г., № 2805 от 04.04.2011 г., № 2771 от 04.04.2011 г., № 2736 от 04.04.2011 г.; копию договора № 02 субаренды от 01.01.2011 г.; копии приложений № 3 и № 4 к Договору субаренды № 02 от 01.01.2011 г.; копию акта № 00000219 от 31.03.2011 г.; копию акта № 00000330 от 30.04.2011 г.; копию уведомления о погашении взаимной задолженности от 30.04.2011 г.; копию уведомления о погашении взаимной задолженности от 31.03.2011 г., а также письменные пояснения, согласно которым на основании Договора № 2 субаренды от 01.01.2011 г. рекламные конструкции, расположенные по адресам: ул. Пушкинская, 295; ул. 10 лет Октября, 4; ул. М. Петрова, напротив ж.д. № 9; ул. 40 лет Победы, 130; ул. Кирова, около д. 106; ул. Воткинское шоссе, 1; ул. Удмуртская, 263, были переданы во владение ИП <...>. Согласно остальных рекламных конструкций ИП <...> пояснил, что данные рекламные конструкции к нему отношения не имеют. На основании изложенного, в целях установления рекламодателя и рекламораспространителя рассматриваемого рекламного сообщения, Удмуртским УФАС России в адрес ИП <...> был направлен запрос о представлении документов и сведений.

На указанный запрос ИП <...> представил следующие документы: копию платежного поручения № 139 от 03.06.2011 г.; копию акта № 00000069 от 15.04.2011 г.; копию акта № 00000045 от 31.03.2011 г.; копию акта № 00000069 от 15.04.2011 г.; копию договора № AP-248/2/A субаренды рекламных конструкций от 04.03.2011 г.; копию договора № 260/СУ//P-121 субаренды от 25.02.2011 г.; копию приложения № 1 к Договору субаренды № 260/СУ//P-121 от 25.02.2011 г.; копии разрешений на установку рекламных конструкций на территории г. Ижевска № 1133 от 30.09.2008 г., № 923 от 05.09.2008 г., № 947 от 05.09.2008 г., № 2736 от 04.04.2011 г., № 728 от 18.08.2008 г., № 1523 от 04.02.2009 г., № 547 от 12.08.2008 г., № 1511 от 04.02.2009 г., № 723 от 18.08.2008 г., № 1037 от 10.09.2008 г., № 2809 от 04.04.2011 г., № 2805 от 04.04.2011 г., № 738 от 18.08.2008 г., № 735 от 18.08.2008 г., № 2846 от 05.04.2011 г., № 2771 от 04.04.2011 г., а также письменные пояснения, из которых следует, что ИП <...> размещением указанной рекламы не занимается.

Согласно договору субаренды № 260/СУ//P-121 от 25.02.2011 г., заключенному между ИП <...> (Арендодатель) и ООО «Прагматика» (Арендатор), Арендодатель обязуется сдать в субаренду Арендатору стороны рекламных конструкций, оборудованные наружным освещением, форматом 3x6 м для размещения рекламы Арендатора. Адреса, стоимость субаренды и период указаны в Приложениях к договору.

В соответствии с приложением № 1 от 25.02.2011 г. к Договору субаренды № 260/СУ//P-121 от 25.02.2011 г., Арендодатель предоставляет Арендатору в субаренду сторону А2 рекламной конструкции, расположенной по адресу: ул. 10 лет Октября № 6 в период с 01.04.2011 г. по 30.04.2011 г.

По факту распространения вышеуказанной рекламы 21 июня 2011 г. Удмуртским

УФАС России было возбуждено дело № СЮ 04-03/2011-92Р по признакам нарушения п.6) ч.2 ст.22 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении ООО «Прагматика», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – гражданина <...>, заинтересованных лиц - Управление по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска и ИП <...>.

Рассмотрение дела № СЮ 04-03/2011-92Р было назначено на 21 июля 2011г., запрошены документы и сведения.

Во исполнение определения о возбуждении дела № СЮ 04-03/2011-92Р Управление по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска представило следующие документы: копию разрешения на установку рекламной конструкции от 05.09.2008г. № 946; копию паспорта рекламного места № И-00950; копию договора № 52-Р/08 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции от 21.04.2008г. с приложениями; копию письма ООО «НРТ» вх. № 01-12/146 от 04.02.2010г., № 01-12/829 от 09.06.2009г.; копию договора аренды рекламных конструкций от 14.05.2009г. с дополнительным соглашением от 30.12.2009г., а также письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям, Управлением по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска выдано разрешение от 05.09.2008г. № 946 на установку рассматриваемой рекламной конструкции ООО «НРТ». По информации ООО «НРТ», данную рекламную конструкцию Общество передало в аренду ИП <...> на основании договора аренды рекламных конструкций от 14.05.2009г. Информация о других фактах возникновения у третьих лиц прав в отношении указанной рекламной конструкции в адрес Управления по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска не поступало.

ИП <...> в письменных пояснениях указал, что рассматриваемая сторона рекламной конструкции в указанный в определении период во владении ИП <...> не находилась. Также ИП <...> по причине летне-отпускного периода заявил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

Определение о возбуждении дела № СЮ 04-03/2011-92Р от 21.06.2011г., направленное заказной корреспонденцией по юридическому адресу ООО «Прагматика» (426003, г. Ижевск, ул. Пушкинская, 69-38), вернулось в адрес Удмуртского УФАС России с пометкой почты от 24.06.2011г. «организация съехала». В соответствии с п.24.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации № 10 от 02.06.2004г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (в ред. от 20.11.2008г. № 60) лицо, отказавшееся от получения направленных материалов или не явившееся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств), считается надлежаще извещенным.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы (www.nalog.ru), следует, что ООО «Прагматика» является действующим юридическим лицом и зарегистрировано по адресу: г. Ижевск, ул. Пушкинская, 69-38, в связи с чем, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «Прагматика» считается надлежащим образом уведомленным о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Комиссия Удмуртского УФАС России, изучив документы и пояснения,

представленные Управлением по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска, а также ИП <...> пришла к следующим выводам.

На рекламной конструкции (билборде) № И-00950, установленной по адресу: г. Ижевск, по ул. 10 лет Октября, на разделительной полосе, 4-ая конструкция по счету от ул. 9-е Января в сторону ул. Автозаводская, была размещена реклама следующего содержания: «Нефильтрованное и лёгкое...» с изображением трех бутылок пива «Клинское FRESH» и с предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива.

Данный факт подтверждается представленной заявителем фотографией указанной рекламной конструкции по состоянию на 04.04.2011 г.

Разрешение № 946 от 05.09.2008 г. на установку рекламной конструкции было выдано ООО «НРТ», которое, в свою очередь, передало рекламную конструкцию ИП <...> на основании договора аренды рекламных конструкций от 14.05.2009 г.

В соответствии с договором субаренды № 260/СУ//Р-121 от 25.02.2011 г., заключенным между ИП <...> (Арендодатель) и ООО «Прагматика» (Арендатор), Арендодатель обязуется сдать в субаренду Арендатору стороны рекламных конструкций, оборудованные наружным освещением, форматом 3х6м для размещения рекламы Арендатора. Адреса, стоимость субаренды и период указаны в Приложениях к Договору. Так на основании Приложения № 1 к Договору субаренды № 260/СУ//Р-121 от 25.02.2011 г., Арендодатель предоставил Арендатору в субаренду сторону А2 рекламной конструкции, расположенной по адресу: ул. 10 лет Октября № 6 в период с 01.04.2011 г. по 30.04.2011 г.

Таким образом, ООО «Прагматика» является рекламораспространителем рекламы пива «Клинское FRESH», поскольку непосредственно осуществило распространение рекламы пива «Клинское FRESH» посредством рекламной конструкции (билборда), установленной по адресу: г. Ижевск, по ул. 10 лет Октября, на разделительной полосе, 4-ая конструкция по счету от ул. 9-е Января в сторону ул. Автозаводская.

Согласно п. 1) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и 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 от 13.03.2006 г. № 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.

Рассматриваемое сообщение следующего содержания: «Нефильтрованное и лёгкое...» с изображением трех бутылок пива «Клинское FRESH» и с предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива, распространяемое на рекламной конструкции № И-00950, установленной по адресу: г. Ижевск, по ул. 10 лет Октября, на разделительной полосе, 4-ая конструкция по счету от ул. 9-е Января в сторону ул. Автозаводская, адресовано неопределенному кругу лиц, направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования (пиву «Клинское FRESH»), формирует и поддерживает интерес к данному объекту, следовательно, является рекламой пива.

Согласно пункту б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе, не должна размещаться 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 расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Реклама пива «Клинское FRESH», размещенная на рекламной конструкции (билборде) № И-00950, установленной по адресу: г. Ижевск, по ул. 10 лет Октября, на разделительной полосе, 4-ая конструкция по счету от ул. 9-е Января в сторону ул. Автозаводская, распространяется на расстоянии ближе 100 м (61 метр) от Детской молочной кухни № 2, расположенной по адресу: г. Ижевск, ул. 10 лет Октября, 165, что является нарушением пункта б) части 2 статьи 22 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.7) ст.38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 22 настоящего Федерального закона.

Таким образом, ООО «Прагматика», распространив на рекламной конструкции (билборде) № И-00950, установленной по адресу: г. Ижевск, по ул. 10 лет Октября, на разделительной полосе, 4-ая конструкция по счету от ул. 9-е Января в сторону ул. Автозаводская, рекламу пива «Клинское FRESH» на расстоянии ближе 100 м (61 метр) от Детской молочной кухни № 2 (г. Ижевск, ул. 10 лет Октября, 165), нарушило пункт б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Принимая во внимание то обстоятельство, что до рассмотрения дела доказательства устранения нарушения законодательства РФ о рекламе со стороны ООО «Прагматика» представлены не были, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ООО «Прагматика» 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.

Также, при рассмотрении материалов дела, Комиссия Удмуртского УФАС России установила, что во исполнение требований п. 9.3 ст. 19 ФЗ «О рекламе» ООО «НРТ» уведомило Управление по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска о передаче рекламных конструкций (в том числе рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ижевск, по ул. 10 лет Октября, на разделительной полосе, 4-ая конструкция по счету от ул. 9-е Января в сторону ул. Автозаводская в аренду ИП <...>. Вместе с тем, уведомление о передаче данной рекламной конструкции в субаренду ООО «Прагматика» со стороны ООО «НРТ» либо ИП <...> в Управление по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска не поступало.

В связи с этим, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым передать материалы дела № СЮ04-03/2011-92Р в Управление по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска, для рассмотрения вопроса об аннулировании разрешения на установку рекламной конструкции на территории города Ижевска № 946 от 05.09.2008г., выданного ООО «НРТ» (ИНН 1835080872, юридический адрес: 426069, г. Ижевск, ул. Карлутская набережная, 9).

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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п. 3.55, пп. 3.55.1-3.55.6, п.3.56, пп.3.56.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 28.12.2007г. № 453, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу пива «Клинское FRESH» следующего содержания: «Нефильтрованное и лёгкое...» с изображением трех бутылок пива «Клинское FRESH» и с предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива, размещенную на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ижевск, по ул. 10 лет Октября, на разделительной полосе, 4-ая конструкция по счету от ул. 9-е Января в сторону ул. Автозаводская, ближе 100 метров (на расстоянии 61 метров) от Детской молочной кухни № 2 (г. Ижевск, ул. 10 лет Октября, 165), ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Признать ООО «Прагматика» рекламораспространителем, нарушившим пункт б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».
3. Выдать ООО «Прагматика» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Прагматика» и виновного должностного лица Общества производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
5. Передать материалы дела № СЮ04-03/2011-92Р в Управление по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации города Ижевска для рассмотрения вопроса об аннулировании разрешения на установку рекламной конструкции на территории города Ижевска № 946 от 05.09.2008г., выданного ООО «НРТ» (ИНН 1835080872, юридический адрес: 426069, г. Ижевск, ул. Карлутская набережная, 9).
Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии