Р Е Ш Е Н И Е
по делу № 190-07/04 РЗ

03.04.2008 г. г. Орел

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

Председатель Комиссии – Кирьянов А.Н., и.о. зам. руководителя управления

Члены Комиссии - Тульская Л.И., специалист – эксперт;
– Горлов С.В., специалист 1 разряда

рассмотрев дело № 190-07/04РЗ по признакам нарушения п.2 статьи 9 и части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе», по факту распространения ООО «Перспектива» и ООО «Русский рецепт и К°» рекламы алкогольной продукции (водка «Кольчуга») и стимулирующего мероприятия под названием «Найди приз под крышкой» на средствах наружной рекламы.

- в отсутствие представителей ООО «Перспектива» и ООО «Русский рецепт и Ко» уведомлены надлежащим образом , о времени и месте рассмотрения дела

УСТАНОВИЛА:

05.12.2007года Орловским УФАС России (далее - Управление) с целью контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе была проведена проверка рекламной информации, распространяемой на средствах наружной рекламы в городе Орле. В результате проверки было выявлено что, на улице Комсомольская, д. 247 расположен супермаркет «СЫТЫЙ и ПРЯНЫЙ» (торговую деятельность осуществляет ООО «Перспектива» (юр.адрес: 302025, г.Орел, ул. Московское шоссе, 137).

На площадке перед супермаркетом располагался постамент, на котором был установлен легковой автомобиль «DAEWOO». Указанный постамент со всех сторон был оклеен рекламными баннерами, на которых было изображено: бутылка с надписью водка «Кольчуга» и информацией на промо-этикетке: *«Найди приз под крышкой»*; автомобиль.

А также другая информация: «*Найди приз под крышкой!; Партнеры акции: АТЛАНТ-М, СЫТЫЙ и ПРЯНЫЙ; Подробные условия проведения акции*

на сайте www.vodka-kolchuga.ru. 1000 рублей Сертификат на покупку бытовой техники. 1500 рублей Сертификат на покупку бытовой техники. Стопки «Кольчуга». Полотенца «Кольчуга». Автомобиль. Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью».

Материалы проверки были оформлены актом: составлена схема. При этом факт распространения рекламной информации, на средствах наружной рекламы зафиксированы техническими средствами - цифровой камерой «Canon» (Power Shot A75) и приобщены к материалам дела.

Из информации размещенной на интернет сайте www.vodka-kolchuga.ru следовало, что организатор акции ООО «Русский рецепт и Ко» на территории Российской Федерации проводит **рекламную кампанию «Найди приз под крышкой»**.

Чтобы стать участником акции **необходимо приобрести бутылку водки «Кольчуга» со специальной промо-этикеткой.**

Статьей 3 Федерального Закона от 13.03.2006г № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон «О рекламе») определены, следующие понятия :

- **реклама** – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержание интереса к нему и его продвижения на рынке;
- **объект рекламирования** – товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, концерт, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама;
- **товар** - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

На баннерах было изображено: алкогольная продукция - водка «Кольчуга» и информация о стимулирующем мероприятии «Найди приз под крышкой», т.е. внимание потребителей было обращено на конкретные объекты рекламирования - водка «Кольчуга», информация бала адресована неопределенному кругу лиц и направленно на подержание интереса к алкогольной продукции и стимулирующему мероприятию.

Частью 1 статьи 19 Закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 года «О рекламе» определено понятие наружной рекламы – это щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, воздушные шары, аэростаты и **иные технические средства стабильного территориального размещения** (**рекламные конструкции**) , монтируемые и располагаемые на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений,

сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта.

Указанный постамент с рекламной информацией, в соответствии со статьей 19 законодательства Российской Федерации о рекламе, является иным техническим средством стабильного территориального размещения (рекламной конструкцией).

1. В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 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*».

Реклама алкогольной продукции – водка «Кольчуга» - размещалась при помощи технических средств стабильного территориального размещения, а именно на постаменте.

2. В соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 21 Закона «О рекламе»: «*Реклама алкогольной продукции, 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*».

Указанная рекламная конструкция, располагалась на расстоянии менее, чем 100 метров от медицинского учреждения – ОБЛАСТНАЯ СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ ПОЛИКЛИНИКА и медицинского учреждения – АПТЕКА ТВОЁ ЗДОРОВЬЕ (схема осмотра и фотографии имеются в материалах дела).

3. В соответствии с пунктом 2 статьи 9 Закона «О рекламе», в рекламе сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или **иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее стимулирующее мероприятие)**, должны быть указаны: источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Рекламная кампания «Найди приз под крышкой», является стимулирующим мероприятием, обязательным условием участия в котором, является приобретение водки «Кольчуга».

Информация о правилах проведения рекламной акции, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках и порядке их получения на рекламе отсутствовала.

5 декабря 2008 года в отношении ООО «Перспектива» по признакам нарушений статей 9, 21 Закона «О рекламе» Управлением было возбуждено

дело № 190-07/04РЗ и назначено рассмотрением на 12 декабря 2007 года.

Определением о возбуждении дела у Общества была запрошена информация необходимая для рассмотрения вопроса по существу.

12.12.2007 года на заседание Комиссии ООО «Перспектива» представило объяснение, в котором сообщалось, что ООО «Перспектива» арендует только объект недвижимого имущества, а именно: нежилое помещение, расположенное по адресу г. Орел, ул. Комсомольская, 247, общей площадью 762,4 кв.м. (копия договора имеется в материалах дела)

Между ООО «Перспектива» и рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем рекламной кампании «Найди приз под крышкой» договора не заключались. Ни автомобиль, ни постамент, и рекламные баннеры ООО «Перспектива» не принадлежат, и более того ООО «Перспектива» не распространяло указанную рекламу. Также из объяснения Общества следовало, что рекламодателем и рекламораспространителем рекламной акции с изображением водки «Кольчуга» и стимулирующего мероприятия является ООО «Русский рецепт и К°».

Комиссия, рассмотрев указанные выше сведения, пришла к выводам, что в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела к участию в рассмотрении дела необходимо привлечь ООО «Русский рецепт и К°», а также получить от него необходимую информацию.

На момент рассмотрения дела информация о месте нахождения (юридический адрес) ООО «Русский рецепт и К°» - **отсутствовала.**

12.12.2007 года дело было приостановлено в связи с необходимостью установления местонахождения Общества.

20.12.2007 года в адрес ООО «Русский рецепт и К°» (юр. адрес: 121248, г. Москва, Кутузовский пр-т, 8/2) был направлен запрос о предоставлении информации, в котором **в срок до 14.01.2007 года** Обществу необходимо было представить в Управление следующие копии документов и информацию:

1.Устав общества;

2.Свидетельство о постановке на налоговый учет;

3.Свидетельство государственной регистрации;

4.ИНН;

5. Сведения о рекламодателе и рекламопроизводителе рекламы алкогольной продукции (водка «Кольчуга») и стимулирующего мероприятия размещенной на постаменте возле супермаркета «Сытый и Пряный» расположенного по адресу г.Орел, ул. Комсомольская, д.274; а также информацию, которую рекламодатель передавал рекламопроизводителю (эскизы, макеты и др. материалы) для производства рекламы.

6.Письменное объяснение по вопросу распространения ООО «Русский

рецепт и К^{О}» рекламы с изображением рекламы водки «Кольчуга» и стимулирующего мероприятия с признаками нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе.

21.01.2007года ООО «Русский рецепт и К^{О}» в адрес Управления представило документы и объяснение, в котором было указано, что ООО «Русский рецепт и К^{О}» является организатором акции «Найди приз под крышкой», а также рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем. Проводя данную Акцию ООО «Русский рецепт и К^{О}» **преследует цель ознакомления покупателя (потребителя) со своей продукцией, в частности с водкой под торговой маркой «Кольчуга».** Общество считает ошибочным вывод о том, что данная Акция является стимулирующим мероприятием. Виновными в нарушении законодательства о рекламе себя не считают, так как все изображения и сама акция соответствует действующему законодательству Российской Федерации.

Вместе с тем ООО «Русский рецепт и К^{О}» письменное объяснение по вопросу распространения ООО «Русский рецепт и К^{О}» рекламы с изображением рекламы водки «Кольчуга» и стимулирующего мероприятия с признаками нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе не представило.

20.02.2008 года дело № 190-07/04РЗ было возобновлено производством и ООО «Русский рецепт и К^{0}» в очередной раз было предложено **в срок до 05.03.2008 года** представить в Управление информацию запрошенную письмом исх. Управления №2606/04 от 20.12.2007года.

Дело было назначено рассмотрением на 11.03.2008 года.

11 марта 2008г. на заседание Комиссии по рассмотрению дела, в очередной раз никто из представителей ООО «Русский рецепт и К^{О}» не прибыл, запрашиваемая часть документов представлена не была.

Определение о возобновлении дела в адрес ООО «Русский рецепт и К^{О}» было направлено заказной корреспонденцией, с уведомлением о вручении и получено Обществом 27 февраля 2008года, о чем свидетельствует уведомление о вручении почтового отправления.

Действия ООО «Русский рецепт и К^{О}» направленные на непредставление (несвоевременное представление) в государственный орган сведений (информации), представление которых предусмотрено законом и необходимой для осуществления этим органом его законной деятельности, а равно представление в государственный орган таких сведений (информации) в неполном объеме имеют признаки нарушения ст. 19.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия пришла к выводам, что для рассмотрения вопроса по существу необходимо получить от ООО «Русский рецепт и К°» запрашиваемую информацию, а также возбудить в отношении Общества административное производство по статье 19.7 КоАП.

11.03.2008 года на заседание Комиссии по рассмотрению дела никто из представителей ООО «Русский рецепт и К°», не прибыл.

Дело было отложено на 03.04.2008 года.

03.04.2008 года в адрес Управления поступило ходатайство от ООО «Русский рецепт и К°», в котором сообщалось, что не предоставляется возможным обеспечить явку генерального директора на рассмотрение дела №190-07/04РЗ в связи с нахождением Генерального директора Щербакова М.И. в ежегодном оплачиваемом отпуске.

Кроме того, в ходатайстве относительно запрашиваемой информации сообщалось, **что размещение наружной рекламы произошло по неосторожности сотрудников ООО «Русский рецепт и К°» и в настоящее время нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе устранены** (исх. № 110 от 02.04.2008г)

Комиссия, рассмотрев ходатайство об отложении дела № 190-07/04РЗ (№ 110 от 02.04.2008 года) заявленное ООО «Русский рецепт и К°», приняла решение об отказе в его удовлетворении по следующим основаниям:

1. ООО «Русский рецепт и К°» было привлечено к участию в рассмотрении дела № 190-07/04РЗ в качестве лица в действиях которого усматриваются признаки нарушения статей 9, 21 Закона «О рекламе» определением от 05.12.2007 года.

2. В адрес Общества направлялся запрос о предоставлении информации, для рассмотрения указанного дела по существу.

3. Комиссия, неоднократно принимала решения об отложении дела № 190-07/04 РЗ , в том числе в связи с неявкой представителя от ООО «Русский рецепт и К°» на заседание Комиссии и не предоставлением запрашиваемой информации.

Общество получало всю корреспонденцию, направляемую Управлением в его адрес, и владело информацией о рассматриваемом вопросе.

4. 03.04.2008 года Общество заявило ходатайство об отложении рассматриваемого дела, в связи с не возможностью явки Генерального директора Щербакова М.И. в связи с нахождением в ежегодном оплачиваемом отпуске. К ходатайству был приложен приказ, из которого следует, что исполнение обязанностей генерального директора возложено на директора по продажам Камарьяна Алексея Александровича, с правом

подписи финансовых и хозяйственных документов.

Таким образом, исполняющий обязанности Генерального директора ООО «Русский рецепт и К°» А.А. Камарьян, имел полномочия распределительного характера, на момент исполнения обязанностей являлся законным представителем Общества; имел возможность прибыть на заседание Комиссии или направить законного представителя для участия в рассмотрении дела по существу.

Комиссия, рассмотрев материалы дела, сделала следующие выводы:

1. Из материалов дела следует, что ООО «Перспектива» не является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем стимулирующего мероприятия «Найди приз под крышкой», и водки «Кольчуга», т.е. в действиях ООО «Перспектива» отсутствуют правонарушения, предусмотренные статьями 9, 21 Закона «О рекламе».

2. ООО «Русский рецепт и К°», сообщило, что является организатором акции «Найди приз под крышкой», а также рекламодателем, рекламораспространителем и рекламопроизводителем рекламы с изображением рекламы водки «Кольчуга» и стимулирующего мероприятия.

3. Законом «О рекламе» установлено:

пунктом 5 части 2 статьи 21 – реклама алкогольной продукции не должна размещаться: с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций0, монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их;

пунктом 6 части 2 статьи 21 - реклама алкогольной продукции 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;

пунктом 2 статьи 9 – в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее – стимулирующего мероприятие), должны быть указаны: источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

4. Реклама алкогольной продукции – водка «Кольчуга» распространялась на средствах наружной рекламы, и ближе чем 100 метров от медицинского учреждения – ОБЛАСТНАЯ СТОМАТОЛОГИЧЕСКАЯ ПОЛИКЛИНИКА и медицинского учреждения – АПТЕКА ТВОЁ ЗДОРОВЬЕ, что

противоречит требованиям п.5, 6 части 2 статьи 21 Закона «О рекламе».

5. Реклама стимулирующего мероприятия «Найди приз под крышкой» распространялась без информации:

- об организаторе мероприятия, о правилах его проведения;
- количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия;
- сроках;
- о месте порядке их получения, что противоречит требованиям пункта 2 статьи 9 Закона «О рекламе».

6. Таким образом, реклама, распространяемая на баннерах - **являлась ненадлежащей**.

7. ООО «Русский рецепт и К°», знало о предъявляемых антимонопольным органом требованиях, по законодательству о рекламе, но не смотря на это продолжало распространять ненадлежащую рекламу до момента окончания акции, о чем свидетельствует письмо ООО «Русский рецепт и К°» (исх.№110 от 02.04.2008года).

8. Согласно статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушения статей 9, 21 законодательства Российской Федерации о рекламе несет рекламодатель, рекламораспространитель и рекламопроизводитель.

ООО «Русский рецепт и К°» является одновременно и рекламодателем, и рекламораспространителем и рекламопроизводителем.

На основании изложенного и руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 г. № 508 Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ненадлежащей рекламу: алкогольной продукции (водка «Кольчуга») и стимулирующего мероприятия под названием «Найди приз под крышкой», распространявшуюся на средствах наружной рекламы, которая размещалась по адресу г. Орел, ул. Комсомольская, д.247, поскольку в ней нарушены требования статей 9, 21 Федеральный закона «О рекламе».

2. Предписание ООО «Русский рецепт и К°» не выдавать, в связи с тем, что период проведения стимулирующей лотереи окончен и реклама на момент вынесения решения не распространяется.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Орловского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях.

4. Дело в отношении ООО «Перспектива» прекратить, так как в действиях ООО «Перспектива» отсутствует состав правонарушений, предусмотренный статьями 9, 21 Закона «О рекламе».

Решение изготовлено в полном объеме 14 апреля 2008 г.

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

Председатель Комиссии А.Н. Кирьянов

Члены Комиссии Л.И.Тульская

С.В. Горлов