

резольтивная часть оглашена 29 июня 2010 г.
изготовлено в полном объеме 09 июля 2010
г.Ижевск

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии:

члены Комиссии:

рассмотрев дело № СЮ04-03/2010-77Р, возбужденное в отношении ООО «СДМ-медиа», ООО «Элюзив» по факту обращения директора МОУ «Вечерняя (сменная) общеобразовательная школа № 6» о распространении на рекламной конструкции (билборде), установленной по адресу: г. Ижевск, пересечение улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, рекламы пива с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе, в присутствии представителей ООО СДМ-медиа»:

<...> по доверенности б/н от 11.01.2010 г.,

<...> по доверенности б/н от 29.06.2010 г.,

в отсутствие:

представителя МОУ «Вечерняя (сменная) общеобразовательная школа № 6», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605127124682 от 17.06.2010 г.),

представителя ООО «Айкай», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (уведомление о вручении № 42605127124699 от 23.06.2010 г.),

представителя ООО «Элюзив», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

07.04.2010 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее Удмуртское УФАС России) поступило обращение директора МОУ «Вечерняя (сменная) общеобразовательная школа № 6» о размещении на билборде, установленном в непосредственной близости от входа в школу (20 метров), расположенной по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 17, рекламы пива «Балтика», что имеет признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.

В ходе мероприятия по контролю за соблюдением законодательства РФ о рекламе, проведенного специалистами Удмуртского УФАС России 12.04.2010 г., установлен факт распространения на рекламной конструкции (билборде), установленной по адресу: г. Ижевск, пересечение улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, рекламы следующего содержания: «УРА! ВЕСНА! ПИКНИК! АЙКАЙ! Пиво балтика ж/б 0,5 л. – 19-90 шашлык куриный 800 гр. – 87 руб. уголь 3 кг – 59 руб. Айкай сеть магазинов Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», с изображением двух жестяных банок пива «Балтика 3».

При этом, данная реклама распространялась на расстоянии ближе 100 м (26,5 метров) от МОУ «Вечерняя (сменная) общеобразовательная школа № 6», расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 17.

Специалистами Удмуртского УФАС России осуществлена фотосъемка рекламы с помощью цифровой фотокамеры Konica Minolta Dimage Z3, по результатам

проверки составлен акт проверки б/н от 12.04.2010 г.

Согласно материалам, представленным Управлением по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации г. Ижевска, разрешение на установку рекламной конструкции № 1178 от 16.10.2008 г., расположенной по адресу: г. Ижевск, пересечение улиц Орджоникидзе и Промышленная, северо-восточная часть перекрестка, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, выдано ООО «СДМ - медиа».

Удмуртским УФАС России определением от 07 мая 2010 года в отношении ООО «СДМ-медиа» было возбуждено дело № СЮ04-03/2009-77Р по признакам нарушения пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» по факту распространении рекламы пива на рекламной конструкции (билборде), установленной по адресу: г. Ижевск, пересечение улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, ближе 100 метров от МОУ «Вечерняя (сменная) общеобразовательная школа № 6», с привлечением к участию в деле заинтересованного лица – ООО «Айкай». Рассмотрение дела было назначено на 01 июня 2010 года, запрошены необходимые документы.

ООО «СДМ-медиа» представило копию разрешения на установку рекламной конструкции № 1178 от 16.10.2008г., копию договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 90-Р/08 от 21.02.2008г., заключенного между ИП <...> и Управлением по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации г. Ижевска, копию договора уступки права требования (цессии) от 10.07.2008г., заключенного между ИП <...> и ООО «СДМ-медиа», копию агентского договора № 23а от 2.01.2010г., заключенного между ООО «Элюзив» и ООО «СДМ-медиа», письменные пояснения. Согласно письменным пояснениям ООО «СДМ-медиа» является владельцем рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Ижевск, около ж.д. по ул. Орджоникидзе, 17. 16 октября 2008 года ООО «СДМ-медиа» получено разрешение № 1178 на установку рекламной конструкции, 21 февраля 2008 года с Управлением по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации г. Ижевска заключен договор № 90-Р/08 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. ООО «СДМ-медиа» непосредственно заключает договоры от своего имени, а также вынуждено действовать через агента, в том случае если не может реализовать рекламные места, для того чтобы получить хоть какую-то прибыль.

Так, 20 января 2010 года между ООО «СДМ-медиа» (принципал) и ООО «Элюзив» (агент) был заключен агентский договор № 23а. В соответствии с указанным договором, агент принял на себя обязательства от своего имени и за свой счет совершить по поручению принципала фактические и юридические действия, направленные на заключение договоров с заказчиками по размещению информации на пространстве принципала, а также выполнить иную согласованную с принципалом деятельность. Права и обязанности по сделкам, совершенным агентом в соответствии с указанным договором возникают непосредственно у агента. В адрес ООО «СДМ-медиа» была направлена заявка № 1 от 26.02.2010г., в соответствии с которой ООО «СДМ-медиа» было уведомлено о том, что ООО «Айкай» планирует разместить рекламу в апреле 2010 года на шести конструкциях, принадлежащих ООО «СДМ-медиа». Заявка была согласована ООО «СДМ-медиа».

В соответствии с условиями агентского договора, ООО «Элюзив» после согласования заявки обязано было заключить от своего имени договоры на размещение рекламных изображений на пространстве принципала не ниже цены

по прайс-листу принципала, разместить рекламные изображения заказчика в течение трех дней с момента заключения договора своими силами и средствами после получения согласования принципала, при исполнении поручения соблюдать требования законодательства о рекламе. В случае нарушения законодательства о рекламе ответственность несет непосредственно агент.

Таким образом, отношения по размещению рекламных изображений на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Ижевск, около жилого дома по ул. Орджоникидзе, 17, сложились непосредственно между ООО «Элюзив» и ООО «Айкай». ООО «СДМ-медиа» договоров на размещение рекламы с ООО «Айкай» не заключало, макеты не разрабатывало и не согласовывало, рекламные изображения не изготавливало и не размещало. Поскольку ООО «Элюзив» не выполнило обязательств по получению платы от заказчика и передачи всего полученного принципалу, а также предоставлению акта выполненных работ, ООО «СДМ-медиа» вознаграждение агенту не выплачивало.

ООО «Айкай» представило копию договора на размещение наружной рекламы № 1561мт-10 от 15.03.2010г., заключенного между ООО «Айкай» и ООО «Элюзив», копию дополнительного соглашения к указанному договору от 25.03.2010г., копию согласованного макета рекламы, письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям ООО «Айкай» рекламопроизводителем и рекламораспространителем рекламы, размещенной на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Ижевск, около жилого дома по ул. Орджоникидзе, 17, является ООО «Элюзив». Согласно п.п. 2.1.5., 3.2 договора № 1561мт-10 от 15.03.2010г. исполнитель обязан предоставить заказчику акт сдачи-приемки услуг в двух экземплярах, оплата услуг производится при условии подписания акта приема передачи оказанных услуг. Однако, до настоящего времени акт приема-передачи оказанных услуг не предоставлялся, в связи с чем, оплата услуг не производилась. ООО «СДМ-медиа» фото-отчет о размещении рассматриваемой рекламы не предоставлялся.

На заседании Комиссии 01 июня 2010 года представитель ООО «СДМ-медиа» поддержал доводы, изложенные в письменных объяснениях общества.

В связи с необходимостью привлечения для участия в деле в качестве лица, в отношении которого возбуждено производство по делу – ООО «Элюзив», определением от 01.06.2010 г. рассмотрение дела было отложено на 29.06.2010 г.

ООО «Элюзив» представило в Удмуртское УФАС России следующие документы: копию агентского договора № 23-а от 20.01.2010, копию договора 1561мт-20 на размещение наружной рекламы от 15.03.2010 г., копию дополнительного соглашения к договору от 25.03.2010 г., копию заявки № 1 к агентскому договору № 23-а от 20.01.2010 г., копию отчета о размещении рекламы № 1 от 30.04.2010 г. к агентскому договору № 23-а от 20.01.2010 г., копию макета рекламы сети магазинов «Айкай», письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям ООО «Элюзив» от 23.06.2010 г., ООО «Элюзив» подтверждает факт размещения рекламных изображений ООО «Айкай» в период с 01.04.2010 г. по 30.04.2010 г. на рекламных конструкциях, расположенных по адресам: Кирова, 118 билборд сторона А3, Ворошилова, 79б, билборд сторона А, Орджоникидзе, 17 билборд сторона А1, Удмуртская (ост. «Завод Редуктор») билборд сторона А1, Ленина, 81 билборд сторона А, 40 лет Победы, у ж/дома 50 п ул. Труда билборд сторона А.

На заседании Комиссии 29.06.2010 г. представитель ООО «СДМ-медиа»

поддержал доводы, заявленные ранее.

Комиссия Удмуртского УФАС России, исследовав материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

Реклама следующего содержания: «УРА! ВЕСНА! ПИКНИК! АЙКАЙ! Пиво балтика ж/б 0,5 л. – 19-90 шашлык куриный 800 гр. – 87 руб. уголь 3 кг – 59 руб. Айкай сеть магазинов Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», с изображением двух жестяных банок пива «Балтика 3» была размещена на рекламной конструкции (билборде), установленной по адресу: г. Ижевск, пересечение улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, на основании договора № 1561мт-10 от 18.03.2010 г. на размещение наружной рекламы от 15.03.2010 г., заключенного между ООО «Айкай» и ООО «Элюзив».

Согласно п. 1.1. указанного договора исполнитель (ООО «Элюзив») обязуется оказать услуги по изготовлению и размещению рекламного изображения Заказчика (ООО «Айкай») на средствах наружной рекламы (рекламных конструкциях), расположенных по адресам, указанным в дополнительных соглашениях к договору.

В соответствии с дополнительным соглашением от 25.03.2010 г. к договору на размещение наружной рекламы от 15.03.2010 г. исполнитель (ООО «Элюзив») обязуется оказать услуги по размещению рекламного изображения заказчика «ООО «Айкай») на средстве наружной рекламы – рекламной конструкции, расположенной по адресу: Орджоникидзе, 17, билборд сторона А1, в период с 01.04.2010 г. по 30.04.2010 г.

Макет рекламы был согласован ООО «Айкай». Вместе с тем, ООО «Элюзив» является агентом по агентскому договору № 23-а от 20.01.2010 г., заключенному между ООО «Элюзив» и ООО СДМ-медиа»

ООО «СДМ-медиа» выдано разрешение Управлением по наружной рекламе, информации и оформлению города Администрации г. Ижевска на установку рекламной конструкции на территории г. Ижевска (г. Ижевск, пересечение улиц Орджоникидзе и Промышленная, северо-восточная часть перекрестка, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе) № 1178 от 16.10.2008 г.

Согласно п. 1.1. агентского договора № 23-а от 20.01.2010 г., Агент (ООО «Элюзив») обязуется от своего имени и за свой счет совершить по поручению Принципала (ООО «СДМ-медиа») фактические и юридические действия, направленные на заключение договоров с заказчиками по размещению информации на пространстве Принципала, а также выполнить иную согласованную с принципалом деятельность. Права и обязанности по сделкам, совершенным Агентом в соответствии с договором возникают непосредственно у Агента. В соответствии с п. 2.1. агентского договора № 23-а от 20.01.2010 г. Агент обязан при исполнении поручения соблюдать требования законодательства о рекламе. В случае нарушения законодательства о рекламе ответственность несет непосредственно Агент.

Таким образом, ООО «Айкай» является рекламодателем рекламы пива «Балтика», размещенная на рекламной конструкции (билборде), установленной на пересечении улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, поскольку определило объект рекламирования и содержание рекламы.

ООО «Элюзив» является рекламодателем рекламы пива «Балтика», поскольку непосредственно осуществило распространение рекламы пива

«Балтика» посредством рекламной конструкции (билборде), установленной на пересечении улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска.

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.

Исходя из содержания рекламы: «УРА! ВЕСНА! ПИКНИК! АЙКАЙ! Пиво балтика ж/б 0,5 л. – 19-90 шашлык куриный 800 гр. – 87 руб. уголь 3 кг – 59 руб. Айкай сеть магазинов Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», с изображением двух жестяных банок пива «Балтика 3», размещенной на рекламной конструкции (билборде), установленной на пересечении улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, указанная информация привлекает внимание к товарам, реализуемых в сети магазинов «Айкай», способствует их продвижению на рынке, следовательно, является рекламой данной продукции, в том числе пива «Балтика».

Согласно п. 6) ч. 2 ст. 22 Федерального закона от 13.03.2006г. №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 «Балтика», размещенная на рекламной конструкции (билборде), установленной на пересечении улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, распространяется на расстоянии ближе 100 м (26,5 м) от МОУ «Вечерняя (сменная) общеобразовательная школа № 6», что является нарушением пункта 6) части 2 статьи 22 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.7) ст.38 рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

Таким образом, ООО «Элюзив», распространив на рекламной конструкции (билборде), установленной на пересечении улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, рекламу пива «Балтика» на расстоянии ближе 100 м (26,5 м) от МОУ «Вечерняя (сменная) общеобразовательная школа № 6», нарушило пункт 6) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В силу абз. а) п. 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. №508, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Исследовав материалы дела, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к выводу о прекращении производства по делу № СЮ04-03/2010-77Р в отношении

ООО «СДМ-медиа» по признакам нарушения пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

29.06.2010 г. на заседании Комиссии доказательства устранения со стороны ООО «Элюзив» нарушения законодательства РФ о рекламе представлены не были. Следовательно, Комиссия Удмуртского УФАС России, руководствуясь п. 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, приходит к выводу о необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе ООО «Элюзив».

Руководствуясь частью 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п. 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 г. № 508, п. 3.55 Приказа ФАС от 28.12.2007 г. N 453 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «УРА! ВЕСНА! ПИКНИК! АЙКАЙ! Пиво балтика ж/б 0,5 л. – 19-90 шашлык куриный 800 гр. – 87 руб. уголь 3 кг – 59 руб. Айкай сеть магазинов Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», с изображением двух жестяных банок пива «Балтика 3», размещенную на рекламной конструкции (билборде), установленной на пересечении улиц Орджоникидзе и Промышленная, около ж.д. № 17 по ул. Орджоникидзе на территории г. Ижевска, на расстоянии ближе 100 м (26,5 м) от МОУ «Вечерняя (сменная) общеобразовательная школа № 6», ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «Элюзив» рекламораспространителем, нарушившим требования пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ООО «Элюзив» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-77Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Элюзив» и виновного должностного лица общества дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Прекратить производство по делу в отношении ООО «СДМ-медиа» в связи с неподтверждением факта нарушения законодательства РФ о рекламе.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии