

Лицам по списку

РЕШЕНИЕ

13 марта 2019 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель

руководителя-

начальник отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии: <...>, главный специалист-эксперт

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

<...>, специалист-

эксперт отдела контроля за рекламой

и недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев после перерыва дело № 56-08/2018, возбужденное в отношении ИП <...> по факту распространения в г. Копейске по адресу: пр. Победы, д. 28 «а» на рекламных конструкциях ненадлежащей рекламы производителя и продавца алкогольной продукции магазина-пивоварни «REDIKORTSEV» с признаками нарушения пункта 6 части 1 статьи 21, пункта 5 части 2 статьи 2, части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», в отсутствие сторон

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление Администрации Копейского городского округа Челябинской области вх. № 9289 от 05.07.2018 о размещении в г. Копейске по адресу: пр. Победы, д. 28 «а» конструкций с ненадлежащей рекламой производителя и продавца алкогольной продукции - частной пивоварни «REDIKORTSEV».

Из заявления следует, что на первом этаже здания, где размещены конструкции с рекламой находится пивоваренное оборудование, а на втором этаже здания расположен магазин по розничной продаже пивной продукции, в котором осуществляет деятельность ИП <...> В тексте рекламе присутствует коммерческое обозначение «REDIKORTSEV». Редикорцев - это фамилия горного инженера, который открыл каменный уголь на Южном Урале. В городе Копейске установлен памятник

И.И. Редикорцеву как первооткрывателю каменного угля на Южном Урале. Использование этой фамилии для названия питейного заведения вызвало волну негодования у жителей города Копейска. Администрация Копейского городского округа Челябинской области просит принять меры и устранить нарушение рекламного законодательства. Из предписания № 73 от 30.06.2018 о демонтаже рекламных конструкций и акта № 73 от 16.07.2018 Администрации усматривается, что рекламные конструкции размещены без разрешения органа местного самоуправления на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

В письменных пояснениях вх. № 16918 от 06.1.2018 ИП <...> указала, что к рекламным конструкциям с рекламой, рассматриваемой в настоящем деле, отношения не имеет, поскольку они были установлены до начала её предпринимательской деятельности, которую она осуществляет с 01.07.2017. По мнению ИП <...>, собственником рекламных конструкций является ИП <...>, который ранее арендовал помещение по адресу: г. Копейск, пр. Победы, д. 28 «а». ИП <...> пояснила, что осуществляет деятельность по реализации пивной продукции, в том числе производимой ООО «Стандарт качества», пивоварня которой находится на первом этаже здания, в котором ИП <...> арендует у ИП <...> на втором этаже помещение под магазин.

Определением исх. № 17360/08 от 12.12.2018 к участию в рассмотрении дела привлечены в качестве заинтересованных лиц - ИП Томин К.В., ООО «Стандарт качества».

ИП <...>, ИП <...>, ООО «Стандарт качества» на рассмотрение дела не явились, запрошенные документы и сведения не представили. По данным с сайта почта России, срок хранения почтовой корреспонденции, направленной в адрес указанных лиц, истек.

Согласно пункту 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 N 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица» юридическое лицо (индивидуальный предприниматель) несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, и на недостоверность данных, содержащихся в нем, на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п., за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомερных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (п. 2 ст. 51 ГК РФ).

С учетом изложенного, Комиссия считает возможным рассмотреть дело в отсутствие ИП <...>, ИП <...>, ООО «Стандарт качества».

Рассмотрения заявления и материалов приводит к следующим выводам.

В городе Копейске по состоянию на 05 июля 2018 года по адресу: пр. Победы, д. 28 «а» на фасаде здания, в котором осуществляет деятельность частная пивоварня и пивной магазин с коммерческим обозначением «REDIKORTSEV» установлены конструкции со сведениями:

«Фирменный магазин - пивоварня «REDIKORTSEV». Производство и продажа сортов настоящего пива. Ежедневно для ассортимента магазина. Копченая и сушеная рыба собственного производства. Различная выпечка. Большой выбор итальянской пиццы. Закуски во фритюре. г. Копейск, пр. Победы, 28А, тел. 8 (35139) 41-555 REDIKORTSEV.RU» (далее – Реклама 1);

«Сами варим, вкусно жарим! Пивоварня & магазин», а также изображение тарелки жаренной еды и бокала с пенным напитком со сведениями «REDIKORTSEV» (далее – Реклама 2);

«Пивоварня «REDIKORTSEV» Premium.beer» и образом человека (далее – Реклама 3).

Рядом с входом в пивоварню-магазин «REDIKORTSEV» установлен штендер со сведениями: «Пивоварня «REDIKORTSEV». Варим пиво. На розлив, в стекле. Коптим сами рыбу и мясо...» (далее – Реклама 4).

Факт размещения Рекламы 1,2,3,4 подтверждается фотоматериалами, представленными Администрации Копейского городского округа Челябинской области.

Согласно данным справочной программы 2ГИС.Челябинск (апрель 2018) по адресу: г. Копейск, пр. Победы, д. 28 «а» находится пивоварня «Redikortsev».

Изложенное позволяет сделать выводы о том, что данный объект обозначен в справочной программе 2ГИС.Челябинск именно как пивоварня «Redikortsev», то есть специализирующийся на производстве разливного пива.

Таким образом, реклама объектов с коммерческим обозначением «Redikortsev» может ассоциировать у потребителей с определенным напитком – пивом, а не любым другим напитком ввиду того, что эффект отождествления усиливается как самим названием объекта, обозначенным в справочной системе как пивоварня, так и присутствующими в Рекламе 1,4, сведениями: «пиво», «варим».

Информация о пивоварне и магазине «Redikortsev» обращает внимание и поддерживает интерес к указанным объектам, производимому и реализуемому в нем товару - пенным напиткам, ассоциирующихся у потребителей с пивом.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 21 Федерального 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.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В силу пункта 7 статьи 2 Федерального закона № 171-ФЗ от 22.11.1995 (ред. от

30.06.2012) «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

Таким образом, пиво является алкогольной продукцией.

Название пивоварни и магазина «Redikortsev» в совокупности со сведениями: «пиво», «варим» позволяет индивидуализировать данные объекты как производство пива и магазин, реализующий алкогольную продукцию, соответственно указанные в Рекламе 1,2,3,4 сведения воспринимаются как реклама производителя и продавца алкогольной продукции.

Указанная позиция антимонопольного органа, подтверждается, в том числе судебной практикой, например по делу № А48-7015/2015, № 02-27-010/2016.

Размещение Рекламы 1,2,3,4 на фасаде здания в г. Копейске, по пр. Победы, д. 28 «а» и на штендере содержит признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

В силу пункта 6 части 1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна использовать образы людей.

В законодательстве Российской Федерации используется понятие «изображение гражданина» (статья 152.1 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Под образом следует понимать отражение в сознании потребителей рекламы определенных объектов материального мира, их наглядное, живое представление. (Постатейный комментарий к Федеральному закону "О рекламе" авторы Бадалов Д.С., Василенкова И.И., Карташов Н.Н., Котов С.Ф., Никитина Т.Е.). При этом создание образов может выражаться через текстовое, визуальное или звуковое восприятие.

В Рекламе 1,2,3,4 присутствует визуальный образ – изображение человека и текстовый образ человека в связи с указанием сведений «REDIKORTSEV».

Так, по данным Интернет-сайта <https://www.rutraveller.ru> в городе Копейске на улице Ленина расположен сквер, который носит имя И.И. Редикорцева, Свое неофициальное название он получил благодаря тому, что здесь установлен памятник горному инженеру Ивану Ивановичу Редикорцеву.

Использование в Рекламе 1,2,3,4 производителя и продавца алкогольной продукции образа человека содержит признаки нарушения пункта 6 части 1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных

образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

По информации, размещенной на Интернет-сайте <https://arhistrzh.livejournal.com> памятник И.И. Редикорцеву (г. Копейск, центральная часть города) - объект культурного наследия регионального значения (1963).

Из заявления усматривается, что использование фамилии И.И. Редикорцев в рекламе питейного заведения вызвало общественный резонанс и негодование жителей города Копейска.

На странице социальной сети <https://vk.com/varimvkopeyske> пивоварни «Redikortsev» размещена следующая информация: «И.И. Редикорцев является первооткрывателем угольного месторождения в Челябинской области, что послужило толчком для развития Копейска. Мы чтим создателя истории нашего города, уважаем те ценности, которые были вложены в основу Копейска и сохраняем традиции родного края. Выражая благодарность, мы посчитали вероятным внести частичку истории, назвав нашу пивоварню «Редикорцев». Как в Копейске впервые был открыт уголь, так и мы открываем для вас насыщенные вкусы сортов собственного пива, которое является неповторимой особенностью нашего города. Для жителей Копейска мы дарим уникальную возможность попробовать этот фирменный, вкусный, свежий, ароматный, и самое главное, натуральный напиток» (акт осмотра № 95-2018 от 19.07.2018, составленный специалистами Челябинского УФАС России).

В целях выяснения общественного мнения Челябинским УФАС России проведен интерактивный опрос на сайте <http://chel.fas.gov.ru/> по вопросу: Является ли использование в рекламе продавца и производителя алкогольной продукции фамилии известного горного инженера И.И. Редиковцева неэтичным и оскорбительным? 37 % опрошенных ответили «Да». В данном случае не имеет значения, в каком процентном отношении распределились голоса «Да» и «Нет», достаточно того, что определенная часть опрошенных считает недопустимым использование в рассматриваемой рекламе

фамилии известного горного инженера И.И. Редиковцева, в данном случае «REDIKORTSEV».

Указанная реклама также была рассмотрена 19 октября 2018 года на Экспертном совете по применению рекламного законодательства при Челябинском УФАС России. На обсуждение поставлен вопрос: Является ли использование в рекламе продавца и производителя алкогольной продукции фамилии известного горного инженера И.И. Редиковцева неэтичным и оскорбительным? По результатам голосования «Да» - 9 человек, из присутствующих 15 участников Экспертного совета.

В письме вх. № 13648 от 02.10.2018 Администрация указала, что на телефон «прямой линии» поступала жалоба физического лица на указанную рекламу.

Комиссия приходит к выводу о том, что использование в Рекламе 1,2,3,4 производителя и продавца алкогольной продукции сведений «REDIKORTSEV» или иными словами фамилии первооткрывателем угольного месторождения И.И. Редикорцева, почитаемого жителями города Копейска, является неэтичным (оскорбительным) для жителей определенной территориальной единицы, в данном случае жителей города Копейска и нарушает часть 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 6 части 1 статьи 21, части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, за нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из понятия рекламодателя, изложенного в статье 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель - заказчик рекламы, то есть то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно, таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, государственный или общественный орган, частное лицо и так далее.

Рекламодателем и рекламодателем Рекламы 1,2,3,4 следует признать ИП <...> по следующим основаниям.

В силу статьи 8 Федерального закона «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны уведомить о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности уполномоченный или уполномоченные в соответствующей сфере деятельности орган (органы) государственного контроля (надзора) (далее в настоящей статье - уполномоченный орган государственного контроля (надзора)).

Управление Роспотребнадзора по Челябинской области в письме вх.2367 от 25.02.2019 по запросу Челябинского УФАС России указало, что письменное обращение от ИП <...>, осуществляющей деятельность в магазине «REDIKORTSEV» в г. Копейске, пр. Победы, д. 28 «А», **2 этаж** с уведомлением о начале деятельности по розничной торговле поступило **14 марта 2018 года**.

В силу пункта 1.1. договора аренды № 01-17 от 01.07.2017 между ИП <...> и <...> последней передано в аренду нежилое помещение по адресу: г. Копейск, пр.

Победы, д. 28 А, 2 этаж, общей площадью 40 кв.м. с целевым назначением специализированный розничный магазин по торговле пивом и сопутствующими товарами, а также наружной площадью на фасаде здания для рекламной конструкции, являющегося неотъемлемой частью данного договора.

Поскольку ИП <...> осуществляет деятельность по розничной торговле пивом, в том числе производимого ООО «Стандарт качества» в магазине «REDIKORTSEV» по адресу: г. Копейск, пр. Победы, д. 28 «А», меры по прекращению нарушения не принимала, реклама 1,2,3,4 размещена в интересах ИП <...>

Доводы ИП <...> о том, что она не является рекламодателем и рекламораспространителем рекламы Комиссией не принимаются по следующим основаниям.

В рекламе 1,2,3,4 присутствует ссылка на Интернет-сайт redikortsev.ru и указан номер телефона 8 (351) <...>.

ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» в письме вх. б/н от 27.12.2018 по запросу Челябинского УФАС России указало, что администратором доменного имени с 01.08.2018 является <...> ООО ПКФ «Инсит» в письме вх. № 17801 от 21.12.2018 указало, что телефонный номер выделен ИП <...>

Доказательства того, что конструкции с рекламой 1,2,3,4 установило лицо, ранее арендующее помещение у ИП <...>, ссылки на которое содержатся в пояснениях ИП <...> – ИП <...>, в материалах дела не имеется, ИП <...> не представлены.

Документы указывающие, что распространение рекламы прекращено, в материалах дела отсутствуют, в связи с чем Комиссия считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей, размещенную в городе Копейске по пр. Победы, д. 28 «а», Рекламу 1, 2,3,4 со сведениями:

«Фирменный магазин - пивоварня «REDIKORTSEV». Производство и продажа сортов настоящего пива. Ежедневно для ассортимента магазина. Копченая и сушеная рыба собственного производства. Различная выпечка. Большой выбор итальянской пиццы. Закуски во фритюре. г. Копейск, пр. Победы, 28А, тел. 8 (35139) 41-555 REDIKORTSEV.RU»;

«Сами варим, вкусно жарим! Пивоварня & магазин», а также изображение тарелки жаренной еды и бокала с пенным напитком со сведениями «REDIKORTSEV»;

«Пивоварня «REDIKORTSEV» Premium.beer» и образом человека;

«Пивоварня «REDIKORTSEV». Варим пиво. На розлив, в стекле. Коптим сами рыбу и мясо...», поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 1 статьи 21, пункта 5

части 2 статьи 2, части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <...>

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>