

РЕШЕНИЕ

17.11.2011
Ульяновск

г.

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

председатель комиссии - ВрИО руководителя управления

члены комиссии: - главный специалист-эксперт

- ведущий специалист-эксперт

рассмотрев дело № 7521/05-2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы «Кафе на Симбирской», размещенной на рекламной конструкции, установленной на ограждении территории по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), содержащей признаки нарушения п. 5 ч. 2, ч. 3 ст. 21 и ч. 3 ст. 22 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе,

- общества с ограниченной ответственностью «Рельеф» (далее - ООО «Рельеф»), расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47, - <...> (доверенность, паспорт);

- индивидуального предпринимателя <...>, зарегистрированного по адресу: г. Ульяновск, - <...>. (доверенность от 17.10.2011, паспорт);

заинтересованного лица

- Д<...> - не явился,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Ульяновского УФАС России на металлической рекламной конструкции, установленной на железобетонном ограждении территории, расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева) обнаружена реклама «Кафе на Симбирской»,

содержащая признаки нарушения п. 5 ч. 2, ч. 3 ст. 21 и ч. 3 ст. 22 Федерального закона «О рекламе» (служебная записка № 330 от 27.05.2011).

Ульяновским УФАС России определением от 02.06.2011 возбуждено дело № 7521/05-2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечено ООО «Рельеф». Рассмотрение дела назначено на 29.06.2011.

Определением от 29.06.2011 срок рассмотрения дела № 7521/05-2011 продлен до 02.08.2011, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечен ИП <...>. Рассмотрение дела отложено и назначено на 25.07.2011.

Определением от 25.07.2011 производство по делу № 7521/05-2011 приостановлено до установления местонахождения (места регистрации) Д<...>

Управлением Росреестра по Ульяновской области Ульяновскому УФАС России предоставлены выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним на объекты недвижимости, расположенные по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47, принадлежащие Д<...> Согласно данным, содержащимся в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним, установлено местонахождение (адрес) Д<...>

Определением от 26.10.2011 производство по делу № 7521/05-2011 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 02.12.2011. Рассмотрение дела назначено на 17.11.2011.

В ходе рассмотрения дела № 7521/05-2011 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

В письменном пояснении ООО «Рельеф» (вх. № 5975 от 23.06.2011) и представителем общества на заседаниях комиссии 29.06.2011, 25.07.2011 и 17.11.2011 сообщено, что кафе «На Симбирской» является объектом общественного питания, и информация, размещенная на плакате, доводит до сведения третьих лиц, потребителей информацию о существовании кафе, содержит сведения о месте нахождения кафе, времени работы, номерах телефонов, описание залов и кабинок, видов форм проведения торжеств, а также указание на существующую возможность употребления кегового пива, вина и водки на разлив, как видов реализуемых кафе товаров (сведения о работах, услугах). Фиксации же демонстрации процессов потребления указанных алкогольных напитков на плакате не содержится, их изображение отсутствует, никаких конкретных наименований алкогольной продукции не имеется. Объектом рекламирования по смыслу Федерального закон «О рекламе» является само кафе «На Симбирской», а не реклама конкретной алкогольной продукции. Поскольку в данном случае рекламировалось кафе, как субъект предпринимательской деятельности, а указания на какие либо конкретные марки, сорта пива, вина или водки в рекламе отсутствуют, и лишь упоминаются опосредованно и в общем понятии - как напитки в целом, то конкретной рекламы алкогольной продукции в данном случае не имеется.

Помещение под кафе ООО «Рельеф» арендует у ИП <...> по договору аренды нежилого помещения № 30 от 01.01.2009. Договоров на изготовление и

распространение рекламы кафе «На Симбирской» ООО «Рельеф» не имеет, также у общества отсутствуют разрешительные документы на рекламную конструкцию, установленную на ограждении территории по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева). Изготовление рекламы «Кафе «На Симбирской» осуществлялось на безвозмездной основе, размещение рекламной конструкции на ограждении осуществлялось непосредственно самим директором общества <...> без привлечения сторонних организаций.

В письменном пояснении ИП <...> (вх. № 6891 от 25.07.2011) и представителем предпринимателя на заседаниях комиссии 25.07.2011 и 17.11.2011 сообщено, что ИП <...> является собственником части объектов недвижимости, расположенных по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47. Другая часть объектов недвижимого имущества, в том числе забор, на котором расположен щит с рекламой «Кафе на Симбирской», принадлежит Д<...>. Кроме того, ИП <...> считает, что при проведении осмотра принадлежащего ему имущества - рекламного щита с рекламой кафе «На Симбирской» - и составлении актов нарушены права предпринимателя, так как о проведении осмотра антимонопольный орган ИП <...> не уведомил. Предприниматель считает, что антимонопольному органу в целях соблюдения прав заинтересованных лиц и объективности надлежало применить по аналогии положения ст. 27.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку действующее законодательство не устанавливает обязательных требований к составлению документов при выявлении признаков нарушения законодательства о рекламе.

17.11.2011 на заседание Комиссии заинтересованное лицо (не являющееся стороной по делу) Д<...> не явился, запрошенные определением о продлении срока рассмотрения дела № 7521/05-2011 документы и сведения, не представил. Заказное письмо с уведомлением № 43206842758382 с определением от 26.10.2011, направленное Д<...> по адресу места жительства, указанному в выписках из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним на объекты недвижимости, вернулось в Ульяновское УФАС России. Из п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, следует, что рассмотрение дела о нарушении законодательства о рекламе возможно при отсутствии представителя заинтересованного лица.

Исследовав материалы дела № 7521/05-2011, заслушав пояснения представителей сторон по делу, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу «Кафе на Симбирской», размещенную на металлической рекламной конструкции, установленной на железобетонном ограждении территории, расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

На металлической рекламной конструкции, установленной на железобетонном ограждении территории, расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), размещена реклама «Кафе на Симбирской». Факт распространения рекламы подтверждается актом от 15.02.2011 с приложенной фотографией (служебная записка № 330 от 27.05.2011).

Рекламный плакат имеет следующее содержание. В верхней части плаката выполнена надпись: «Кафе на Симбирской», ниже приведен текст: «Уютный

банкетный зал. Узбекская кухня. Живая музыка. Виноградное разливное вино». Еще ниже в белом прямоугольнике выполнен текст: «Отдельные кабинки, бильярд, проведение торжеств, поминальные обеды». По нижнему краю плаката выполнена надпись: «Кеговое пиво, водка на разлив». Ниже приведены адрес и номер телефона: «ул. Симбирская, 47; 67х64х64». Иная информация на плакате отсутствует.

Согласно п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Плакат, размещенный на конструкции, установленной на ограждении территории, расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), привлекает внимание к кафе «На Симбирской» (объекту рекламирования) - продавцу виноградного разливного вина, кегового пива, водки на разлив, а также к товарам - виноградному разливному вину, кеговому пиву и водке на разлив - как проезжающих мимо водителей и пассажиров, так и проходящих мимо прохожих.

В соответствии с ч. 4 ст. 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.

Таким образом, информация, размещенная на указанном плакате, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к продавцу алкогольной продукции и пива - «Кафе на Симбирской», а также к виноградному разливному вину, кеговому пиву, водке на разлив, является рекламой пива и алкогольной продукции.

Согласно п. 5 ч. 2 ст. 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.

Однако, реклама «Кафе на Симбирской», объектом рекламирования в которой является, в том числе, алкогольная продукция, размещена с использованием технического средства стабильного размещения (рекламной конструкции) на ограждении территории.

В соответствии с ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Кроме того, согласно ч. 3 ст. 22 Федерального закона «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 рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Предусмотренные законодательством о рекламе предупреждения, направленные на охрану жизни и здоровья граждан, в рассматриваемой рекламе отсутствуют.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 3 ст. 21 и ч. 3 ст. 22 указанного Федерального закона несут рекламодатель и рекламораспространитель. Ответственность за нарушение ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установку рекламной конструкции путем крепления к ограждению (забору) территории, расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), осуществил директор ООО «Рельеф» <...>самостоятельно. Со слов представителя ООО «Рельеф», договор на изготовление указанной рекламы не заключался. Разрешение на установку рекламной конструкции, выдаваемое органом местного самоуправления муниципального образования «Город Ульяновск», ООО «Рельеф» либо Г<...>. не получено.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является директор ООО «Рельеф» Г<...>, действовавший в интересах общества.

На запрос Ульяновского УФАС России Управление Росреестра по Ульяновской области предоставило выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним на объекты недвижимости, расположенные по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47.

Согласно выпискам из Единого государственного реестра прав на недвижимое

имущество и сделок с ним зарегистрированные земельные участки, расположенные по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), принадлежат Г<...> (земельный участок кадастровый номер <...> :24:040601:54, площадью 11562 кв.м) и Д<...> (земельный участок кадастровый номер <...> :24:040601:42, площадью 1458,66 кв.м).

Таким образом, ограждение территории, расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), размещенное на земельных участках, принадлежащих Г<...> и Д<...>., находится в совместной собственности указанных лиц. Кроме того, земельные участки, расположенные по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (кадастровые номера: 73:24:040601:43, 73:24:040601:44, 73:24:040601:45, 73:24:040601:46), также принадлежат Г<...>.

В соответствии с п. 5 ст. 1 Земельного кодекса Российской Федерации (Федеральный закон от 25.10.2001 № 136-ФЗ) одним из принципов земельного законодательства является единство судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов, согласно которому все прочно связанные с земельными участками объекты следуют судьбе земельных участков, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

В соответствии с п. 1.3.3 Правил благоустройства территории муниципального образования «Город Ульяновск», утвержденных постановлением Главы города Ульяновска от 24.04.2008 № 2951, руководители предприятий, учреждений, организаций, независимо от их правового статуса, в собственности (аренде, хозяйственном ведении, оперативном управлении) которых находятся земельные участки, здания, сооружения и транспортные средства, а также граждане - владельцы, собственники, арендаторы или пользователи земельных участков, зданий, сооружений и транспортных средств, должностные лица жилищно-коммунального хозяйства, ремонтно-эксплуатационных и других предприятий всех форм собственности, деятельность которых связана со строительством, ремонтом, обслуживанием и использованием территорий, зданий, сооружений, инженерных сетей и коммуникаций, обязаны обеспечить исключение случаев самовольного использования территории без наличия правоустанавливающих документов и согласования с органами местного самоуправления на переоборудование гражданами и организациями балконов и лоджий, самовольное разрытие территорий, строительство сараев, гаражей, штакетных и других ограждений, расклейку объявлений, размещение реклам, информационных и справочных стендов, вывесок, газосветных установок, афиш, все виды работ, связанные с разрытием при прокладке, переустройстве и ремонте подземных сооружений, с установкой лесов, заборов, ограждений.

Согласно п. 1.3.3 указанных Правил Г<...> обязан осуществлять деятельность по обнаружению и устранению незаконного размещения рекламы, информационных и справочных стендов, вывесок на зданиях, находящихся в его собственности, а также на ограждении земельного участка, на котором расположены объекты недвижимости, принадлежащие Г<...>.

Комиссией не может быть принят довод о том, что сотрудниками Ульяновского УФАС России при фотографировании рекламы нарушены требования Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля». Согласно п. 1 ч. 3 ст. 1 указанного

Федерального закона положения настоящего Федерального закона, устанавливающие порядок организации и проведения проверок, не применяются к мероприятиям по контролю, при проведении которых не требуется взаимодействие органов, уполномоченных на осуществление государственного контроля (надзора), муниципального контроля, и юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и на указанных лиц не возлагаются обязанности по предоставлению информации и исполнению требований органов государственного контроля (надзора), органов муниципального контроля. В данном случае сотрудниками Ульяновского УФАС России в ходе контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе на территории Ульяновской области произведена фиксация факта размещения информации, адресованной неопределенному кругу лиц, доступ к которой не ограничен. Сотрудникам антимонопольного органа в процессе фотографирования не требовалось взаимодействие с ООО «Рельеф» или ИП <...>, на которых в ходе контроля не возлагалась обязанность по представлению информации либо исполнению каких-либо требований.

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

С учетом изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частями 1-2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу кафе «На Симбирской», размещенную на рекламной конструкции, установленной на ограждении территории, расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 и части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Рельеф» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 01.12.2011.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 26

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

17.11.2011
Ульяновск

Г.

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

председатель комиссии - ВрИО руководителя управления

члены комиссии: - главный специалист-эксперт.,

- ведущий специалист-эксперт

на основании своего решения от 17.11.2011 по делу № 7521/05-2011 о признании рекламы кафе «На Симбирской», размещенной на металлической рекламной конструкции, установленной на железобетонном ограждении территории,

расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 и части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Рельеф», расположенному по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47, в семидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, привести рекламу кафе «На Симбирской», размещенную на металлической рекламной конструкции, установленной на железобетонном ограждении территории, расположенной по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47 (со стороны ул. Радищева), в соответствии с требованиями пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 и части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» либо прекратить её распространение.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Рельеф», расположенному по адресу: г. Ульяновск, ул. Симбирская, д. 47, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 25 декабря 2011 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии