

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «10» декабря 2012 г.

Решение в полном объеме изготовлено «19» декабря 2012 г.

г.

Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Н.П. Камнева – и.о. руководителя управления,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

И.Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 102, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «КОМБО Новосибирск-1» (юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Революции, д.28; ОГРН 1085407019081), по факту размещения в сентябре 2012 г. на летней веранде ресторана «Сибирская корона» (адрес: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5) рекламной информации следующего содержания: «Пивной ресторан «Сибирская корона» /«Stella Artois» «Budweiser», «Пивной ресторан Сибирская Корона», «Hoegaarden», «Lowenbrau»/ Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», с изображением бокалов с пенным напитком, с признаками нарушения:

- п.5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее - Закон 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;

- п. 6 ч. 2 ст. 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,

в присутствии:

заявителя – физическое лицо (не явился, уведомлен надлежащим образом),

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «КОМБО Новосибирск-1» (не явился, уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступили обращения физического лица (вх. №№ 2519э, №2523э от 03.09.2012 г.), согласно которым на ресторане «Сибирская корона» (адрес: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5) размещалась реклама пива. В этом же здании расположена автошкола «Автолада», что указывает на признаки нарушения законодательства о рекламе.

Новосибирским УФАС России проведена проверка фактов, изложенных в обращении, в результате которой установлено следующее.

На веранде ресторана «Сибирская корона», расположенного по адресу: г.Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5, размещалась информация следующего содержания: «Пивной ресторан «Сибирская корона» /«Stella Artois» «Budweiser», «Пивной ресторан Сибирская Корона», «Hoegaarden», «Lowenbrau»/ Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью» (Акт осмотра рекламной информации от 04.09.2012 г.).

Перечисленные в указанном тексте обозначения: «Stella Artois», «Budweiser», «Hoegaarden», «Lowenbrau», «Сибирская корона» являются торговыми марками пива и зарегистрированными товарными знаками.

В соответствии с п.1 ст.3 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.

Согласно п.2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда от 08.10.2012г. №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», размещение отдельных сведений, вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, является рекламой этого товара, поскольку в данном случае для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Частью 4 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что специальные требования и ограничения, установленные Законом о рекламе 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, Законом о рекламе установлены специальные требования и ограничения.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, т.к. привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару (пиву торговых марок «Stella Artois» «Budweiser», «Hoegaarden», «Lowenbrau», «Сибирская корона»), с изображением соответствующих товарных знаков, и способствует формированию и поддержанию интереса к нему, что в полной мере соответствует определению, содержащемуся в Законе о рекламе.

В силу подп. «г» п.3 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 г. «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе», с 01.07.2012 г. к алкогольной продукции относится 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.

В соответствии с п.5 ч. 2 ст. 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.

Согласно ч. 1 ст. 19 Закона о рекламе, рекламной конструкцией является щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, воздушные шары, аэростаты и иные технических средств стабильного территориального размещения, монтируемые и располагаемые на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Рассматриваемая рекламная информация размещалась на баннере (перетяжке), закрепленном на опорах веранды ресторана «Сибирская корона», что позволяет классифицировать данную конструкцию как рекламную конструкцию стабильного территориального размещения.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушение требований п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

Согласно п. 6 ч. 2 ст. 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.

Согласно п. 1 ст. 12 Закона РФ от 10.07.1992г. № 3266-1 « Об образовании» (далее - Закон об образовании), образовательным является учреждение, осуществляющее образовательный процесс, то есть реализующее одну или несколько образовательных программ и (или) обеспечивающее содержание и воспитание обучающихся, воспитанников.

Образовательные учреждения могут быть государственными, муниципальными, негосударственными (частными учреждениями, в том числе учреждениями общественных объединений и религиозных организаций) (п. 3 ст. 12 Закона об

образовании).

Государственные и негосударственные образовательные организации могут создаваться в организационно-правовых формах, предусмотренных гражданским законодательством Российской Федерации для некоммерческих организаций (п. 1 ст. 11.1 Закона об образовании).

В соответствии с пп.15 п. 2 ст. 32 Закона об образовании, образовательная деятельность подлежит лицензированию и государственной аккредитации.

Как установлено материалами дела, в здании по ул. Фрунзе, д. 5 расположено образовательное учреждение – Частное учреждение дополнительного образования Лингвистический центр «Гранд-Лингва» (в соответствии с Реестром лицензий по состоянию на 25.10.2012 г., опубликованному на официальном сайте Министерства образования, науки и инновационной политики Новосибирской области).

Кроме того, согласно представленным документам (вх. № 3340э от 10.12.2012 г.), Частное учреждение дополнительного образования Лингвистический центр «Гранд-Лингва» в соответствии с Уставом учреждения зарегистрировано 08.08.2008 г. Управлением Министерства юстиции по Сибирскому федеральному округу, внесено в ведомственный реестр зарегистрированных некоммерческих организаций за учетным номером 5414040709, внесено в ЕГРЮЛ Управлением Федеральной налоговой службы по Новосибирской области за ОГРН 1085400002710.

Предметом деятельности учреждения является, в том числе, оказание образовательных услуг в области языковой подготовки соответствующего уровня, отвечающего отечественным и зарубежным требованиям; обучение иностранным языкам (английский, немецкий, французский, испанский, итальянский, чешский, японский, китайский, турецкий, арабский) детей дошкольного возраста (4-6 лет), школьного возраста (7-16 лет), взрослых (от 16 лет); обучение иностранных граждан русскому языку (п. 2.2. Устава).

В соответствии с Информационным письмом № 09-05/15909ле от 21.08.2012 г., основным видом экономической деятельности Учреждения по ОКВЭД является - образование для взрослых и прочие виды образования, не включенные в другие группировки (80.42).

Учреждение имеет Лицензию № 7751 от 27.08.2012 г. на осуществление образовательной деятельности по указанным в приложении образовательным программам, выданную Министерством образования, науки и инновационной политики Новосибирской области по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5, оф. 603,603/2.

Частное учреждение дополнительного образования Лингвистический центр «Гранд-Лингва» занимает нежилое помещение по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5 на основании Договора аренды № 27-09-А от 18.03.2009 г.

Таким образом, на основании изложенного рассматриваемая реклама содержит нарушение требований п. 6 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

Вместе с тем, материалами дела не подтверждается факт нахождения по ул.

Фрунзе, д. 5 автошколы «Автолада», медико-психологического центра «Биоинтермед», кабинета психологии и семейной психотерапии Павлавской Александры.

Ответственность за нарушение требований ч.2 ст.21 Закона о рекламе несет рекламодатель (ст. 38 Закона о рекламе).

В соответствии с п.7 ст.3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как установлено материалами дела, в здании размещенный по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5, деятельность по оказанию услуг общественного питания (ресторан «Сибирская корона»), осуществляет ООО «КОМБО Новосибирск-1» на основании заключенного с ОАО «Сибирский горный институт по проектированию шахт, разрезов и обогатительных фабрик» Договора № 141-11-А аренды нежилых помещений от 15.12.2011 г.

Рассматриваемая рекламная информация по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д.5 размещалась на основании Договора №21/01/09/2 от 21.01.2009г. на комплексное обеспечение элементами внешнего и внутреннего оформления объектов ООО «КОМБО Новосибирск-1», заключенного между ООО «КОМБО Новосибирск-1» и ООО «Арт Авеню», а также Акта приема-передачи работ от 06.06.2011 г. № 88, подписанного указанными сторонами.

С учетом вышеизложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «КОМБО Новосибирск-1».

В соответствии с письмом Управления рекламы мэрии г. Новосибирска, ООО «КОМБО Новосибирск-1» неоднократно выдавались предписания о демонтаже рекламной конструкции, размещенной по адресу г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д.5, которые не были исполнены.

Согласно письменным пояснениям ООО «КОМБО Новосибирск – 1» (вх. № 10087 от 05.12.12 г.), размещенный на летней веранде баннер с изображением пива использовался Обществом исключительно как элемент тентовой конструкции летнего кафе, с целью защиты территории летнего кафе от неблагоприятных климатических условий (ветра, дождя и т.п.).

Кроме того, тентовая конструкция была смонтирована в мае 2012 года, т.е. до вступления в силу ФЗ от 18.07.2011 № 218-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе».

В связи с неосведомленностью о вступлении в силу 23 июля 2012 года запрета на размещение наружной рекламы пива, баннер продолжал использоваться как элемент тентовой конструкции летнего кафе. После получения Обществом запроса Новосибирского УФАС России от 13 сентября 2012 г., баннер как элемент тентовой конструкции был сразу же демонтирован.

Таким образом, по мнению Общества, монтируя тентовую конструкцию в мае 2012 года, Общество не преследовало цель размещения рекламы алкогольной продукции в нарушение требований законодательства о рекламе.

Данные доводы не принимаются Комиссией Новосибирского УФАС России, поскольку противоречат фактическим обстоятельствам дела.

Требование п.5 ч. 2 статьи 21 Закона о рекламе распространяется на все виды наружной рекламы, с использованием рекламных конструкций, указанных в Законе о рекламе в зависимости от функционального назначения данных рекламных конструкций.

Кроме того, запрет на размещение рекламы алкогольной продукции является обязательным для исполнения всеми участниками рекламного рынка и предусматривает соответствующую ответственность за его нарушение вне зависимости от осведомленности о наличии такого запрета.

Доказательства демонтажа рассматриваемой рекламы ООО «КОМБО Новосибирск-1» не представлено.

Согласно п.4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, размещенную в сентябре 2012 г. по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5 (веранда ресторана «Сибирская корона») следующего содержания: «Пивной ресторан «Сибирская корона» /«Stella Artois» «Budweiser», «Пивной ресторан Сибирская Корона», «Hoegaarden», «Lowenbrau»/ Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью», ненадлежащей рекламой, а

общество с ограниченной ответственностью «КОМБО Новосибирск-1» (ОГРН 1085407019081; юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Революции, д.28) нарушившим требования:

- п.5 ч. 2 ст. 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.

- п. 6 ч. 2 ст. 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.

2. Выдать ООО «КОМБО Новосибирск-1» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии _____ Н.П. Камнева

Члены Комиссии _____ И.В. Волохина

_____ И.Р. Носкова

_____ Е.А. Скоп

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«19» декабря 2012 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Н.П. Камнева – и.о. руководителя управления,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

И.Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп – специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «19» декабря 2012 г. по делу № 102 о признании рекламы, размещенной в сентябре 2012 г. по адресу: г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 5 (веранда ресторана «Сибирская корона»), ненадлежащей,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «КОМБО Новосибирск-1» (ОГРН 1085407019081; юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Революции, д.28) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого прекратить распространение рекламы с нарушением требований:

- п.5 ч. 2 ст. 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;

- п. 6 ч. 2 ст. 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,

в том числе рекламы следующего содержания: «Пивной ресторан «Сибирская корона» /«Stella Artois» «Budweiser», «Пивной ресторан Сибирская Корона», «Hoegaarden», «Lowenbrau»/ Чрезмерное употребление пива вредит Вашему здоровью».

2. ООО «КОМБО Новосибирск-1» представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания, в срок до «29» декабря 2012 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское 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

_____ Н.П. Камнева

Члены Комиссии

_____ И.В. Волохина

_____ И.Р. Носкова

_____ Е.А. Скоп