

22 декабря 2008 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 18 декабря 2008 года.

Решение изготовлено в полном объеме 22 декабря 2008 года.

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Зубарев В.В.;

член Комиссии – специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы Глonti К.М.;

член Комиссии – специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы Мингазов Р.Ш.

рассмотрев дело № 03-25/30 по признакам нарушения части 3 статьи 22 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) со стороны ООО «Мегапол», а также привлечённых лиц - индивидуального предпринимателя Александра, Татьяны Валентиновны при размещении на конструктивных элементах магазина «Столичный» (оконных проемах), расположенного по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, дом 100 «Б», рекламы пива Балтика 7, Золотая Бочка, а также пива Carlsberg с изображением бутылок без соответствующего предупреждения о вреде чрезмерного потребления пива на здоровье человека,

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

ООО «Мегапол» - представитель по доверенности Евгения № 28-05/07 от 28.05.2007 г.

ИП Александр - представитель по доверенности Шишкина Евгения Александровна от 27.11.2008 г.

Татьяна

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения мониторинга наружной рекламы, размещенной в г. Йошкар-Ола, 20 октября 2008 года специалистами Марийского УФАС России обнаружена реклама, содержащая признаки нарушения законодательства о рекламе. Содержание рекламы и месторазмещение зафиксированы фотодокументами.

На конструктивных элементах магазина «Столичный-10» (а именно, оконных проёмах), расположенного по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, дом 100 «Б», размещена реклама пива Балтика 7, Золотая Бочка, а также пива Carlsberg с изображением бутылок без соответствующего предупреждения о вреде чрезмерного потребления пива на здоровье человека.

Согласно письменным объяснениям ООО «Мегапол» от 05 декабря 2008 г. исх. № 2, рекламные материалы пива Балтика 7, Золотая Бочка, а также пива Carlsberg данным обществом не приобретались и не размещались. ООО «Мегапол» арендует в магазине «Столичный-10» по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, дом 100 «Б» торговое помещение у Индивидуального предпринимателя Александра пк

договору аренды от 30.09.2008 года № 01-09/08 и осуществляет реализацию алкогольной продукции. Реализацией пива ООО «Мегапол» в магазине «Столичный-10» занимается. Торговля пивом в данном магазине осуществляется через ИП Гайфуллина А.З.

Кроме того, из пояснений ООО «Мегапол» следует, что размещение рекламных материалов в оконных проемах магазина «Столичный - 10» было произведено Мариновой Татьяной Валентиновной в апреле 2006 г. во время работы коммерческим директором у ИП Гайфуллина А.З.

Из письменных объяснений ИП Александра от 17 декабря 2008 г. исх. № 22 следует, что он осуществляет розничную продажу пива в магазине «Столичный -10». Копии товарных накладных имеются в материалах дела. Собственником торгового павильона, расположенного по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская является Александр, что подтверждается соответствующим свидетельством государственной регистрации права собственности от 22 января 2004 г.

Согласно письменным объяснениям Мариновой Т.В. от 17 декабря 2008 г. следует, что она во время работы коммерческим директором у ИП Гайфуллина А.З. в апреле 2006 года получила данные сетки с изображением продукции Балтика 7, Золотая Бочка и также пива Carlsberg у ИП Полевщикова А.И. по акту передачи от 05 апреля 2006 г. и использовала их в качестве занавесок оконных проёмов магазина «Столичный-10» без целей рекламы соответствующей продукции.

Указанные обстоятельства подтверждаются заявлением Татьяны от 01 декабря 2008 г., а также справкой ИП Александра № 16-к от 01.12.2008 г. о времени работы Татьяны

Согласно представленной должностной инструкции от 15 марта 2005 г. и должностные обязанности Татьяны входит участие от имени ИП Александра в акциях по рекламированию реализуемых товаров, в том числе осуществление рекламных акций для увеличения объёма реализации продукции.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ (далее - Закон 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.

По смыслу Закона о рекламе для квалификации распространяемой информации в качестве рекламной не имеет правового значения субъективный критерий, а именно желание либо нежелание лица использовать определённую информацию как рекламу. Тем самым, доводы Татьяны о нежелании использовать сетки с изображением бутылок пива Балтика 7, Золотая Бочка, а также пива Carlsberg в качестве рекламы Комиссией Марийского УФАС России находят несостоятельными и отвергает, так как по существу направлены на то, чтобы избежать установленной законом ответственности.

Таким образом, холсты с изображением пива Балтика 7, Золотая Бочка, а также пива Carlsberg, размещенные на конструктивных элементах магазина «Столичный - 10» (оконных проемах), расположенного по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, являются рекламой.

В соответствии с частью 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, распространении и размещении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 3 статьи 22 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 таким способом как и

данном случае, такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десяти процентов рекламной площади (пространства).

При этом, для того чтобы признать наличие такой информации в рекламе, она должна быть выполнена способом, позволяющим её воспринимать потребителями.

Рекламные холсты пива Балтика 7, Золотая Бочка, а также пива Carlsberg Carlsberg имеют предупреждение о вреде чрезмерного потребления пива на здоровье человека, но в оконных проемах магазина «Столичный-10» они установлены таким образом, что данное предупреждение скрыто за конструктивными элементами магазина.

Следовательно, реклама пива Балтика 7, Золотая Бочка, а также пива Carlsberg Carlsberg распространяемая в оконных проёмах магазина «Столичный-10», с точки зрения потенциального потребителя, не содержит установленного частью 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» предупреждения о вреде чрезмерного потребления пива на здоровье человека.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации

Таким образом, данная реклама пива, размещённая в оконных проёмах магазина «Столичный - 10», расположенного по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, является ненадлежащей.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По смыслу Закона о рекламе рекламодателем может быть любое лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Заслушав объяснения лиц участвующих в деле и изучив представленные документы и материалы, Комиссия Марийского УФАС России пришла к следующему выводу относительно статуса лиц, участвующих в деле.

Рекламодателем рекламной информации о пиве в данном случае является собственник магазина – Гайфуллин Александр Зулькафирович, который осуществляет реализацию пива в указанном торговом павильоне, а также Баринаева Татьяна Валентиновна как должностное лицо, ответственное за рекламные мероприятия и непосредственно разместившее рекламные сетки на оконных проёмах данного торгового павильона.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 3 статьи 22 Закона о рекламе несёт рекламодатель (часть 6 статья 38), рекламодатель (часть 7 статья 38) и рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине (часть 8 статья 38).

Ответственность в виде штрафных санкций за данное нарушение предусматривается статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 рекламу пива Балтика 7, Carlsberg и Золотая бочка с изображением бутылок без соответствующего предупреждения о вреде чрезмерного потребления пива на здоровье человека на конструктивных элементах торгового

тавлиона «Столичный - 10» (оконных проемах), расположенного по адресу: РМЭ, г Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, осуществляемой собственником торгового тавильона, Александром и ответственным должностным лицом, Татьяной

2. Выдать предписание Александру для устранения нарушения действующего законодательства о рекламе.

3. Производство по делу в отношении ООО «Мегапол» прекратить.

4. Передать материалы дела уполномоченному специалисту Марийского УФАС России, для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица, БаТатьяны , по статье 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

В.В.Зубарев

Члены Комиссии

К.М. Глonti

Р.Ш. Мингазов