

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №72-ФАС22-Р/06-15

Резолютивная часть решения оглашена 18 августа 2015 года  
Барнаул  
Решение изготовлено в полном объеме 20 августа 2015 года

г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 72-ФАС22-Р/06-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО

«СибПродСервис» на жилом доме с административными помещениями по адресу: г.Барнаул, Змеиногорский тракт, д.104м/5, наружной рекламы алкогольной продукции (пиво) с изображением пяти видов (марок) пива – PRAZECKA, Krombacher, Budweiser Budwar, HARP LAGER, KRUSOVICE, двух пивных кружек наполненных напитками, сопровождающейся предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива,

в присутствии представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламодателей:

от ООО «СибПродСервис»: директор магазина «Таежная лавка» Ш<...> (доверенность №1 от 17.02.2014г.) и Г<...> (доверенность б/н от 09.07.2015г.), от ООО «ПромРост»: Ж<...> (доверенность б/н от 04.07.2014г.);

в отсутствии представителей заинтересованных лиц – ООО «Энергоаудит», ООО «Нова Маркетинг» (уведомлены надлежащим образом);

УСТАНОВИЛА:

в мае 2015г. Алтайским краевым УФАС России установлен факт распространения на жилом доме с административными помещениями по адресу: г.Барнаул, Змеиногорский тракт, д.104м/5, наружной рекламы алкогольной продукции (пиво) с изображением пяти видов (марок) пива – PRAZECKA, Krombacher, Budweiser Budwar, HARP LAGER, KRUSOVICE, двух пивных кружек наполненных напитками, в которой усматриваются признаки нарушения п.5 ч.2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

В рекламе содержится предупреждение, предусмотренное для рекламы алкогольной продукции в соответствии с ч.3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» - «ПРЕДУПРЕЖДАЕМ О ВРЕДЕ ЧРЕЗМЕРНОГО ПОТРЕБЛЕНИЯ ПИВА».

21 июля 2015г. в заседании Комиссии установлено, что согласно пояснениям представителей ООО «СибПродСервис» рекламодателем рассматриваемой наружной рекламы алкогольной продукции (пиво) на основании договора субаренды №4 от 01.01.2015г., заключенного между ООО «СибПродСервис» и ООО «ПромРост», является ООО «ПромРост».

В ходе рассмотрения дела у Комиссии возникла необходимость в получении дополнительных документов и доказательств по данному делу для принятия решения, а также привлечения к участию в деле других лиц.

21.07.2015г. руководствуясь п.32, п.34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия определила: Рассмотрение дела №72-ФАС22-Р/06-15 отложить; привлечь к участию в деле лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламодателя ООО «ПромРост» (г.Барнаул,

ул.Белоярская,23); заинтересованных лиц – ООО «Энергоаудит» (656045, г.Барнаул, Змеиногорский тракт, <...>); ООО «Нова Маркетинг» (656049, г.Барнаул, ул. Чкалова,89, оф. Н16).

11 августа 2015г. Комиссия продолжила рассмотрение дела №72-ФАС22-Р/06-15 в новом заседании с того момента, с которого оно было отложено.

В заседании Комиссии представитель ООО «СибПродСервис» Г<...> нарушение не признал, пояснил, что указанная реклама размещалась в интересах ООО «ПромРост» в соответствии с договором аренды. ООО «ПромРост» осуществляет реализацию пива как в розницу, так и мелким оптом на указанных в договоре площадях, установив два пивных крана. ООО «ПромРост» произвел оплату ООО «СибПродСервис» за спорную рекламу с задержкой. Просил ООО «СибПродСервис» не привлекать к административной ответственности.

Директор магазина «Таежный тупик» ООО «СибПродСервис» Ш<...> в заседании Комиссии пояснила, что обращаясь в рекламное агентство, полагалась на компетенцию специалистов. Поддержала доводы Г<...>.

Представитель ООО «ПромРост» Ж<...> согласилась с доводами представителей ООО «СибПродСервис», подтвердив, что по адресу: г.Барнаул, Змеиногорский тракт, д.104м/5 арендуют площади, на указанных площадях осуществляют деятельность по реализации пива как оптом, так и в розницу. Реклама пива размещалась в интересах ООО «ПромРост».

Комиссия, заслушав представителей ООО «СибПродСервис» и ООО «ПромРост», изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Согласно ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – это 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. Рассматриваемая информация с изображением пяти видов (марок) пива – PRAZECKA, Krombacher, Budweiser Budwar, HARP LAGER, KRUSOVICE, двух пивных кружек наполненных напитками, содержащая предупреждение, предусмотренное для рекламы алкогольной продукции в соответствии с ч.3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» - «ПРЕДУПРЕЖДАЕМ О ВРЕДЕ ЧРЕЗМЕРНОГО ПОТРЕБЛЕНИЯ ПИВА», распространенная на жилом доме с административными помещениями по адресу: г.Барнаул, Змеиногорский тракт, д.104м/5 полностью соответствует легальному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Федерального закона «О рекламе», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к алкогольной продукции (пиво) марок - PRAZECKA, Krombacher, Budweiser Budwar, HARP LAGER, KRUSOVICE, способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

Согласно подпункту 7 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. №218-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» под алкогольной продукцией понимается - 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, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Согласно п.5 ч.2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «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.

Наружная реклама алкогольной продукции (пиво), распространенная по адресу: г.Барнаул, Змеиногорский тракт, д.104м/5, содержит нарушение п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе», так как нарушен запрет на способ распространения рекламы алкогольной продукции.

Из документов, представленных ООО «СибПродСервис», следует, что собственником нежилых помещений Н3 и Н4 по адресу: г.Барнаул, Змеиногорский тракт, д.104м/5 является физическое лицо (Арендодатель), которое, на основании договора аренды нежилого помещения №1 от 24.01.2014г. передает ООО «Энергоаудит» (Арендатор) <...> во временное владение и пользование:

- нежилое помещение, площадью 86.5 кв.м., согласно плану границ помещения, находящееся по адресу: Россия, Алтайский кр., г.Барнаул, тракт Змеиногорский, 104М/5, помещение Н3 (кадастровый номер <...> :63:050807:1215);
- нежилое помещение, площадью 96 кв.м., согласно плану границ помещения, находящееся по адресу: Россия, Алтайский кр., г.Барнаул, тракт Змеиногорский, 104М/5, помещение Н4 (кадастровый номер <...> :63:050807:1214) (п.1.1 Договора).

Согласно п.1.3 Договора, помещения предоставляется Арендатору для размещения магазина розничной торговли продуктами питания, алкогольной продукцией и дополнительным ассортиментом товаров народного потребления (цветы, моющие средства, аптечные товары, косметика, парфюмерия, бытовая химия, посуда, хозяйственные товары, предметы гигиены и т.д.), а также размещения банкоматов и мультикасс.

Согласно договору субаренды №1 от 01.06.2014г. ООО «Энергоаудит» (Субарендодатель) <...>обязуется предоставить ООО «СибПродСервис» (Субарендатор) <...> во временное владение и пользование нежилое помещение:

- Н3 (кадастровый номер <...> :63:050807:1215) площадью 86.5 кв.м., согласно плану границ помещения, находящегося по адресу: Россия, Алтайский край, г.Барнаул, тракт Змеиногорский, 104М/5;
- Н4 (кадастровый номер <...> :63:050807:1214) площадью 96 кв.м., согласно плану границ помещения, находящегося по адресу: Россия, Алтайский край, г.Барнаул, тракт Змеиногорский, 104М/5.

Согласно п.1.3 Договора, помещения предоставляется Субарендатору для размещения магазина розничной торговли продуктами питания, алкогольной продукцией и дополнительным ассортиментом товаров народного потребления (цветы, моющие средства, аптечные товары, косметика, парфюмерия, бытовая химия, посуда, хозяйственные товары, предметы гигиены и т.д.), а также размещения банкоматов и мультикасс, а также для размещения бара.

Установлено, что в магазине «Таёжная лавка» по адресу: г.Барнаул, тракт Змеиногорский, 104М/5 осуществляет деятельность ООО «СибПродСервис» на основании вышеуказанного договора аренды нежилого помещения. Данная информация размещена на вывеске предприятия.

ООО «СибПродСервис», согласно п.1.3 Договора осуществляет деятельность по розничной продаже алкогольной продукции, по адресу: 656045, Алтайский край, г.Барнаул, тракт Змеиногорский, 104М/5, пом. Н-3, Н-4 (бар), на основании

лицензии, выданной управлением Алтайского края по развитию предпринимательства и рыночной инфраструктуры. Срок действия лицензии до 09.04.2016г.

Из письменных пояснений директора магазина «Таежная лавка» Шк...> (вхд. №157665 от 22.06.2015г.) следует, что при оформлении заявки на оформление витрины магазина, специалисты рекламного агентства (ООО «Нова Маркетинг») указали, что спорная реклама является допустимой.

Из информации, поступившей из ООО «Нова Маркетинг» следует, что цитата «20 июня 2014г. в ООО «Нова Маркетинг» обратился директор ООО «СибПродСервис» (магазин «Таежная лавка») по вопросу изготовления баннера...клиент подробно указал, что именно должно быть на макете, макет был изготовлен точно по его описанию и был согласован, переговоры проходили по телефону, а макет был согласован по электронной почте...», к письму приложены скрины электронного письма согласования рекламного макета, а также копии счетов, платежных поручений, в том числе на дизайн фасада, печать на пленке, демонтаж и монтаж пленки.

Согласно договорам субаренды №4 от 01.06.2014г. и 01.01.2015г. ООО «СибПродСервис» (Арендодатель) <...> обязуется предоставить ООО «ПромРост» (Арендатор) <...> во временное владение и пользование часть нежилого помещения, площадью 3,02 м., согласно плану границ помещения, находящегося по адресу: Россия, Алтайский край, г.Барнаул, тракт Змеиногорский, 104М/5.

Согласно п. 2.1.1. Договора, Арендодатель (ООО «СибПродСервис») обязан подготовить помещение, а именно разместить на оконном витраже сдаваемого в аренду помещения рекламные материалы, изготовленные в соответствии с эскизом, полученным от арендатора.

Помещение предоставляется Арендатору (ООО «ПромРост») для размещения мелкооптового склада (п.1.3 Договора).

Директор ООО «ПромРост» И<...> представил план границ нежилого помещения, сданного в субаренду Обществу, из которого следует, что площадь 3,02 кв.м., сдаваемая в аренду ООО «ПромРост» находится внутри нежилого помещения НЗ (кадастровый номер <...> :63:050807:1215) площадью 86.5 кв.м., по адресу: Россия, Алтайский край, г.Барнаул, тракт Змеиногорский, 104М/5.

ООО «ПромРост» представил квитанцию к приходному ордеру №473 от 03.08.2015г. на возмещение затрат за изготовление и размещение наружной рекламы алкогольной продукции согласно договору субаренды №4 от 01.06.2014г.

ООО «ПромРост» не представил доказательства, подтверждающие деятельность по реализации пива оптом (в розницу) марок PRAZECKA, Krombacher, Budweiser Budwar, HARP LAGER, KRUSOVICE в период с 01.06.2014г. по 01.06.2015г.

Кроме того, при входе в помещение ООО «ПромРост» по адресу: Алтайский край, г.Барнаул, тракт Змеиногорский, 104М/5 отсутствуют сведения о продавце, предусмотренные ч.1 ст.9 Закона РФ «О защите прав потребителей».

В соответствии с ч.1 ст.9 Закона РФ «О защите прав потребителей», продавец обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец размещает указанную информацию на вывеске.

Таким образом, Комиссией установлен факт нарушения ООО «СибПродСервис» п.5 ч.2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», выразившегося в размещении и распространении на жилом доме с административными помещениями по адресу: г.Барнаул, Змеиногорский тракт, д.104м/5, наружной рекламы алкогольной продукции (пиво) с изображением пяти видов (марок) пива – PRAZECKA,

Krombacher, Budweiser Budwar, HARP LAGER, KRUSOVICE, двух пивных кружек наполненных напитками, сопровождающейся предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива. Факт нарушения ООО «ПромРост» п.5 ч.2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» в заседании Комиссии не подтвердился. Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается, согласно пункту 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

В соответствии со ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований установленных п.5 ч.2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно п.7 ст.3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела установлено, что рекламодателем рекламной информации, распространяемой с нарушением требования п.5 ч.2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», является ООО «СибПродСервис».

Согласно ч.2 ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламодателям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В соответствии с ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях. 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 наружную рекламу алкогольной продукции (пиво) с изображением пяти видов (марок) пива – PRAZECKA, Krombacher, Budweiser Budwar, HARP LAGER, KRUSOVICE, двух пивных кружек наполненных напитками, сопровождающейся предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива, поскольку при ее распространении нарушены требования п.5 ч.2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать рекламодателя ООО «СибПродСервис» нарушившим требования законодательства Российской Федерации «О рекламе».
3. Вынести рекламодателю ООО «СибПродСервис» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
4. Дело в отношении ООО «ПромРост» прекратить.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении и проведении административного расследования, предусмотренного ч.1 ст.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.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 50  
о прекращении нарушения законодательства  
Российской Федерации о рекламе

20 августа 2015г.

г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

на основании своего решения от 18 августа 2015г. по делу № 72-ФАС22-Р/06-15 о признании ненадлежащей наружной рекламы алкогольной продукции (пиво), распространенной на жилом доме с административными помещениями по адресу: г.Барнаул, Змеиногорский тракт, д.104м/5, поскольку при ее распространении нарушены требования п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «СибПродСервис» (г.Барнаул, Павловский тракт, д.54/1), в срок до 01 сентября 2015г. прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение наружной рекламы алкогольной продукции (пиво) на жилом доме с административными помещениями по адресу: г.Барнаул, Змеиногорский тракт, д.104м/5.

2. ООО «СибПродСервис» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 02 сентября 2015 года. В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 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 до пятисот тысяч рублей.

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

<...>