

резольтивная часть оглашена 20 июля 2010 года
г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 27 июля 2010 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии:

члены Комиссии:

рассмотрев дело № СЮ04-03/2010-110Р, возбужденное в отношении ООО «Спорт-кафе» по факту распространения над входом в кафе «Пятница» по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, рекламы пива, с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в присутствии представителей ООО «Спорт-кафе» <...> по доверенности б/н от 30.06.2010г., <...> по доверенности б/н от 16.06.2010г.,

УСТАНОВИЛА:

В ходе мероприятия по контролю за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) 04 июня 2010 года установлен факт распространения над входом в кафе «Пятница» по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, рекламы следующего содержания: «Еда пиво спорт кафе».

В ходе указанного мероприятия с помощью лазерного дальномера HILTY PD 42 было установлено, что данная реклама распространяется на расстоянии 23 метров от Военного госпиталя Министерства обороны Российской Федерации (войсковая часть 96512), расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Красногеройская, 73а.

Деятельность по реализации пива в кафе «Пятница» осуществляет ООО «Спорт-кафе» (426034, г. Ижевск, ул. Зенитная, 4).

В ходе указанного мероприятия специалистами Удмуртского УФАС России также произведена фотосъемка указанной рекламы цифровым фотоаппаратом Konica Minolta DIMAGE Z3, составлен акт б/н от 04.06.2010г.

По данному факту определением от 08 июня 2010 года Удмуртским УФАС России было возбуждено дело № СЮ04-03/2010-110Р в отношении ООО «Спорт-кафе» по признакам нарушения пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела было назначено на 01 июля 2010 года, запрошены необходимые документы и сведения.

ООО «Спорт-кафе» представило копию свидетельства о регистрации в качестве юридического лица, копии учредительных документов, копию договора аренды нежилого помещения от 01.09.2006г., письменные пояснения. Согласно письменным пояснениям ООО «Спорт-кафе» не может представить информацию о периоде распространения рекламы «Еда пиво спорт кафе», а также копии договоров на изготовление, распространение рекламы в связи с окончанием четырехлетнего срока хранения на основании пп. 8 п. 1 ст. 23 Налогового Кодекса Российской Федерации и Перечнем типовых управленческих документов, образующихся в деятельности организаций, с указанием сроков хранения, утв. Федеральной

архивной службой от 06.10.2000г. ООО «Спорт-кафе» просит обратить внимание, что в акте об установлении соответствия наружной рекламы в г. Ижевске требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе указано, что на фасаде здания кафе «Пятница», расположена реклама с содержанием «Еда пиво спорт кафе», в действительности же на вывеске было указано слово «едапивоспорткафе».

Также из материалов дела невозможно установить процедуру измерения расстояния (от каких точек происходило измерение) от кафе «Пятница» до Военного госпиталя Министерства обороны Российской Федерации (воинская часть 96512) по адресу: г. Ижевск, ул. Красногеройская, 73. В акте о соответствии закону «О рекламе» не указан год проведения осмотра на соответствие ФЗ «О рекламе», в связи с чем, невозможно определить дату осмотра и выявить фактическое функционирование Военного госпиталя, т.к. по информации общества, в частности интернет-сайта ГТРК «Удмуртия», Военный госпиталь не функционирует более 2-х лет. В целях подтверждения я данного факта 24 июня 2010 года ООО «Спорт-кафе» направило письмо в адрес ФГКУК «Сарапульский КЭЧ района», с запросом пояснений относительно периодов фактического функционирования Военного госпиталя.

ООО «Спорт-кафе» считает, что для полного и всестороннего рассмотрения дела необходимо получить письменный ответ с пояснениями вышеуказанного адресата. Информация на вывеске «едапивоспорткафе» не имеет направленности на привлечение внимания к персонифицированным объектам, а говорит о характере заведения, аналогичным «Столовая», «Кафетерий», и не является способом привлечения внимания клиентов к пиву. В настоящее время вывеска, содержащая информацию «едапивоспорткафе» изменена на «спорткафе». На основании вышеуказанного, ООО «Спорт-кафе» полагает, что в его действиях отсутствует нарушения пункта б) части 2 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

ООО «Спорт-кафе» также указало в пояснениях, что реализует пиво следующих марок: Stella Artois, Heineken, Невское классическое, Очаково черное, Балтика пшеничное, Чебоксарское, «Жигулевское», Carlsberg, Reds, Tuborg, Балтика 0, Miller.

На заседании Комиссии 01 июля 2010 года представители ООО «Спорт-кафе» поддержали доводы, изложенные в письменных пояснениях общества, просили рассмотрение дела отложить для дополнительной подготовки к его рассмотрению.

Комиссия, с учетом доводов ООО «Спорт-кафе» о прекращении функционирования Военного госпиталя Министерства обороны Российской Федерации (воинская часть 96512), переквалифицировала действия ООО «Спорт-кафе» по признакам нарушения части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» в связи с отсутствием в рекламе «Еда пиво спорт кафе», размещенной над входом в кафе «Пятница» по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, предупреждения о вреде чрезмерного употребления пива. С учетом изложенного, а также ходатайства, заявленного представителями ООО «Спорт-кафе», рассмотрение дела было отложено на 20 июля 2010 года.

ООО «Спорт-кафе» представило письменные пояснения, согласно которым в настоящее время на фасаде здания кафе «Пятница», расположенному по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, установлена вывеска «Спорт Кафе». Формулировка вывески «едапивоспорткафе» является аббревиатурой слов «Ежедневный

Динамичный Абсолютно Позитивный Интересный Вечерний Отдых СПОРТ КАФЕ». При этом, данная аббревиатура служит в целях привлечения внимания клиентов не к пиву и пивным напиткам, а к мероприятиям, которые еженедельно проводятся в заведении «Пятница».

Привлечение ООО «Спорт-кафе» по признакам нарушения ст. 14.3 КоАП РФ общество считает необоснованным, так как вывеска «едапивоспорткафе» не преследует целью распространение информации о продукции, продаваемой в заведении.

На заседании Комиссии 20 июля 2010 года представители ООО «Спорт-кафе» представили иные письменные пояснения, согласно которым сотрудники УФАС не совсем объективно произвели осмотр вывески заведения «Пятница», поскольку на буквах «П», «Н», «А» присутствует предупреждение о вреде чрезмерного употребления пива. Налоговый кодекс в ст. 346.27. указывает, что площадь информационного поля наружной рекламы с любым способом нанесения изображения, за исключением наружной рекламы с автоматической сменой изображения, - площадь нанесенного изображения. Исходя из анализа вышеуказанной статьи, предупреждение о вреде чрезмерного употребления пива соответствует требованию ФЗ «О рекламе» и превышает 10% от площади нанесенного изображения.

При этом, правилами заведения «Пятница» пиво и спиртосодержащие напитки отпускаются лицам, достигшим совершеннолетнего возраста.

К указанным письменным пояснениям были приложены фотографии вывески кафе «Пятница», сделанные 19.07.2010г.

На заседании Комиссии 20.07.2010г. представители ООО «Спорт-кафе» пояснили, что расшифровка фразы «едапивоспорткафе» достаточно известна посетителям кафе «Пятница». При этом, данная надпись сопровождалась предупреждением о вреде чрезмерного употребления пива, размещенной на буквах «П», «Н», «А».

Впоследствии на заседании Комиссии 20 июля 2010 года представители ООО «Спорт-кафе» заявили, что предупреждение о вреде чрезмерного употребления пива было указано на вывеске кафе «Пятница» уже после возбуждения дела по признакам нарушения законодательства.

Комиссия Удмуртского УФАС России, исследовав материалы дела, заслушав пояснения представителей лица, участвующего в деле, пришла к следующим выводам.

В ходе мероприятия по контролю за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) 04 июня 2010 года установлен факт распространения над входом в кафе «Пятница» по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, рекламы следующего содержания: «едапивоспорткафе».

В ходе указанного мероприятия специалистами Удмуртского УФАС России также произведена фотосъемка указанной рекламы цифровым фотоаппаратом Konica Minolta DiMAGE Z3, составлен акт б/н от 04.06.2010г.

Деятельность по реализации пива в кафе «Пятница» осуществляет ООО «Спорт-кафе» в соответствии с договором аренды нежилого помещения от 01.09.2006г., заключенного с ООО «УК Недвижимость».

Таким образом, ООО «Спорт-кафе» является рекламораспространителем

рекламы следующего содержания: «едапивоспорткафе», размещенной над входом в кафе «Пятница» по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, поскольку непосредственно осуществило ее распространение с помощью средств наружной рекламы, находящихся в законном владении и пользовании ООО «Спорт-кафе»

В п. 1) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» определено, что 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.

Исходя из п.2) ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования признается 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.

Таки образом, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям:

- предназначаться для неопределенного круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования на рынке.

Исходя из информации содержащейся на официальном сайте ООО «Спорт-кафе» www.sportcafe.ru, а также пояснений общества, ООО «Спорт-кафе» реализует в кафе «Пятница» следующие виды пива: разливное пиво марок Heineken, Stella Artois, Очаково черное, а также фирменное «Пятница», пенное пшеничное; бутылочное пиво марок Carlsberg, Miller, Redd's, Tuborg Black/Green, Балтика 0. Текстовая информация, содержащаяся в рекламе: «едапивоспорткафе», расположенной над входом в кафе «Пятница» по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, размещена в интересах ООО «Спорт-кафе» и указывает на такой объект рекламирования как определенная группа товаров, имеющаяся в продаже в данном кафе (еда и пиво). Таким образом, рассматриваемая информация предназначена неопределенному кругу лиц, привлекает внимание к пиву, реализуемому в кафе «Пятница», формирует к нему интерес, продвигает его на рынке, и, тем самым, является рекламой пива.

Кроме того, факт того, что фраза «едапивоспорткафе» содержит рекламу пива, установлен решением Арбитражного суда Удмуртской Республики от 16.04.2007г. по делу № А71-2094/2007 А5, рассмотренному по заявлению ООО «Спорт-кафе» к Удмуртскому УФАС России. Указанное решение оставлено без изменения постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда № 17АП-3418/2007-АК от 30.05.2007г.

Таким образом, факт того, что данная фраза содержит рекламу пива, является преюдициальным для сторон рассмотренного спора и дополнительному доказыванию не подлежит, в связи с чем, не принимается довод ООО «Спорт-кафе» о том, что фраза «едапивоспорткафе» является лишь определенной аббревиатурой.

В данном случае, Комиссия также учитывает, что буквы, складывающие аббревиатуру указанную обществом, образуют сочетание, имеющее самостоятельный, строго определенный смысл, обозначающий определенную группу товаров, имеющих в продаже в кафе «Пятница» – пиво.

В соответствии с частью 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «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 размере не менее чем десять процентов рекламной площади.

В рекламе пива, размещенной над входом в кафе «Пятница» по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, в виде фразы «едапивоспорткафе», отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе, что является нарушением части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г.№ 38-ФЗ «О рекламе»

Довод ООО «Спорт-кафе» о том, что исходя из фотографий, представленных обществом, видно, что в рассматриваемой рекламе присутствует предупреждение о вреде чрезмерного употребления пива, которое было на вывеске на момент мероприятия по контролю, проведенного антимонопольным органом, Комиссией не принимается, исходя из следующего. Фотографии, представленные ООО «Спорт-кафе», сделаны 19.07.2010г. в отношении рекламы, не являющейся предметом рассмотрения.

Так, предметом рассмотрения настоящего дела является реклама «едапивоспорткафе», ниже которой расположена надпись «ПЯТНИЦА». Фотографии же представлены в отношении информации следующего содержания: «спорткафе ПЯТНИЦА», которая является иной по смысловому значению. Таким образом, представленные фотографии могут свидетельствовать лишь о добровольном устранении ООО «Спорт-кафе» допущенного нарушения до рассмотрения дела по существу, ввиду отсутствия в рекламе слова «пиво».

Кроме того, Комиссией учитывается также тот факт, что размещение предупреждения о вреде чрезмерного употребления пива способом, который виден из представленных фотографий (с боковой стороны букв «П», «Н», «А»), при наличии в рекламе слова «пиво», не может считаться соблюдением части 3 статьи 22 Федерального закона «О рекламе».

Любая реклама, в том числе, рассматриваемая реклама пива, предназначена для неопределенного круга лиц. Вследствие этого, надпись о вреде чрезмерного употребления пива, носит предупредительный характер только в том случае, если она так же доступна для восприятия неопределенного круга лиц, как и сама реклама.

Вместе с тем, при расположении предупреждения способом, определенным ООО «Спорт-кафе» на фотографиях, оно могло быть увидено только при близком подходе к входной группе кафе «Пятница» и под определенным углом, то есть могло быть увидено лишь определенным кругом лиц. Вместе с тем, реклама «едапивоспорткафе», исходя из ее размеров, была видна не только при непосредственном подходе к кафе, но и прохожим, идущим на другой стороне улицы, то есть значительно большему количеству лиц.

При этом, предупреждение о вреде чрезмерного употребления пива, при его наличии путем размещения способом, указанным на фотографии, не было бы видно данным лицам.

Таким образом, при подобном размещении предупреждения о вреде чрезмерного употребления пива ООО «Спорт-кафе» не могло бы считаться лицом, соблюдающим требование части 3 статьи 22 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 22, частями 2-4 статьи 23 настоящего закона. Исходя из изложенного, ООО «Спорт-кафе», распространив рекламу пива посредством фразы «едапивоспорткафе», размещенной над входом в кафе «Пятница» по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, без предупреждения о вреде чрезмерного употребления пива, нарушило часть 3 статьи 22 Федерального закона «О рекламе».

В связи с наличием доказательств устранения ООО «Спорт-кафе» допущенного нарушения, ввиду отсутствия в рекламе, распространяемой в настоящее время слова «пиво», Комиссия считает нецелесообразным выдавать обществу предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п. 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п.п. 3.55 -3.55.6, 3.56.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России № 453 от 28.12.2007г., Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «едапивоспорткафе», размещенную над входом в кафе «Пятница» по адресу: г. Ижевск, ул. Зенитная, 4, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «Спорт-кафе» рекламораспространителем, нарушившим требования части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» 3. Не выдавать ООО «Спорт-кафе» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-110Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Спорт-кафе» и виновного должностного лица Общества производств по делам об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в трехмесячный срок с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

