

РЕШЕНИЕ по делу №08-92/2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Исх.№ ИП-08/10867 от 04.08.2016

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

рассмотрев дело №08-92/2016 по признакам нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в части размещения Индивидуальным предпринимателем <...>, по факту размещения по адресам г. Казани: адресам г. Казани: ул. Павлюхина, 102; ул. Белинского, 4, ул. Проспект Победы, 152/33, ул. Академика Глушко, 15; пр. Альберта Камалиева, 14, ул. Ноксинский спуск, 1; ул. Беломорская, 242 вывески с текстом «СоюзПивТорг», содержащей однокоренное слово, обозначающего «пиво», в присутствии (отсутствии):

- ИП <...> или представитель по доверенности не явился, извещен;

- представитель ООО «УК «Пирушка» по доверенности – <...> (доверенность №1/УК от 01.07.2016);

- представителя МКУ «Управление наружной рекламы и информации ИКМО г. Казани» по доверенности – <...> (доверенность №42 от 14.10.2015);

- представителя МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани» по доверенности – <...> (доверенность №15115-04-3625 от 15.03.2016);

УСТАНОВИЛА:

Татарстанское УФАС России в ходе осуществления в соответствии с пунктом г) части 2 Положения о государственном надзоре в области рекламы, утвержденного постановлением Правительства РФ от 20.12.2012 N 1346 наблюдения за исполнением органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями деятельности обязательных требований, установленных Законом о рекламе, посредством мониторинга размещенных в городе Казани вывесок, в том числе информационных и рекламных, щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло и иных технических средств стабильного территориального размещения, монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта (далее – рекламная конструкция) установлено, что по адресам г. Казани: ул. Павлюхина, 102; ул. Белинского, 4, ул. Проспект Победы, 152/33, ул. Академика Глушко, 15; пр. Альберта Камалиева, 14, ул. Ноксинский спуск, 1; ул. Беломорская, 242, размещены вывески «СоюзПивТорг», содержащих однокоренное слово, обозначающих «пиво»,

изображенного в виде объемных букв желто-белого цвета с окантовкой чёрного цвета, и эмблему: выполненную в виде объемного круга бело-красно-желтого цвета, на котором содержится словесное обозначение «СоюзПивТорг» «Гастроном» «напитки, вобла, соки, рыба, икра, квас, воды, креветки, краб», выполненные белым и черными цветами и изображены: бокалы с напитками желтого цвета с белой пеной, имеющими сходство с пивом; обозначение знака государственного стандарта СССР черного цвета (далее – вывеска «СоюзПивТорг»), которая имеет признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), в части распространении рекламы *алкогольной продукции -пива, реализуемой ИП <...> в магазинах (заведениях)* «СоюзПивТорг» путем размещения на территории г. Казани вышеуказанных вывесок.

В связи с указанными обстоятельствами Татарстанским УФАС России было возбуждено настоящее дело (определение о возбуждении дела №08-92/2016 от 21 апреля 2016 года (исх.№ИП-08/5672 от 21.04.2016г.)).

В целях рассмотрения настоящего дела Определением о возбуждении дела №08-92/2016 от 21 апреля 2016 года (исх.№ИП-08/5672 от 21.04.2016г.), к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона о рекламе был привлечен ИП <...>, который является собственником указанных вывесок «СоюзПивТорг», а также осуществляет деятельность по розничной реализации алкогольных напитков (пива) в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг».

В качестве заинтересованных лиц в рассмотрении дела привлечены Исполнительный комитет муниципального образования г. Казани (420014, г. Казань, ул. Кремлевская, д.1), МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани» и МКУ «Управление наружной рекламы и информации Исполнительного комитета муниципального образования г. Казани» (420111, г. Казань, ул. Островского, д.34/4, 2 этаж), которыми ИП <...> были выданы разрешения и согласования на размещение вышеуказанной вывески.

Проверив обоснованность доводов, содержащихся в письменных объяснениях и документах, представленных лицами, участвующими в деле, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующему.

Пунктом 4 Определения о возбуждении дела №08-92/2016 от 21 апреля 2016 года (исх.№ИП-08/5672 от 21.04.2016г.) Комиссией у ИП <...> были запрошены документы и материалы для рассмотрения настоящего дела.

Запрошенные документы и материалы ИП <...> не представлены.

Сведения о получении ИП <...> (<...>) указанного определения, содержащего запрос о представлении необходимых документов и материалов, также отсутствуют.

На дату рассмотрения настоящего дела (19 мая 2016 года) сведения о надлежащем извещении ИП <...> (<...>) о дате, месте и времени рассмотрения настоящего дела, отсутствуют.

В рамках заседания Комиссии по настоящему делу, состоявшегося 19 мая 2016 года, Комиссией на основании материалов и информации, полученных от

Исполнительного комитета г. Казани (письмо от 04.05.2016г. вх.№4971 (исх.14028/исх.-05-03-09)) Комиссией установлено, что МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани» ИП <...>, а также ООО «УК Пирушка» выданы разрешения на размещение вывесок с текстом «СоюзПивТорг», по следующим адресам г. Казани:

- ул. Павлюхина, 102 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 27.07.2014г. №1961) - выдано для ООО «УК «Пирушка» (420012, г. Казань, ул. Ульянова-Ленина, д.19, оф.22; ИНН 1655282936);

- ул. Белинского, 4 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 18.08.2014г. №2144) - выдано для ООО «УК «Пирушка» (420012, г. Казань, ул. Ульянова-Ленина, д.19, оф.22; ИНН 1655282936);

- ул. Проспект Победы, 152/33 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 02.06.2014г. №1482) – выдано для ООО «УК «Пирушка» (420012, г. Казань, ул. Ульянова-Ленина, д.19, оф.22; ИНН 1655282936);

- ул. Ноксинский спуск, 1 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 12.10.2014г. №2197) – выдано для ИП <...>;

- ул. Беломорская, 242 (согласно представленным сведениям, в настоящее время вывеска демонтирована.);

При этом Исполнительный комитет г. Казани, также сообщает, что вывески «СоюзПивТорг», по адресу ул. Академика Глушко, 15 и по адресу пр. Альберта Камалиева, 14 размещены незаконно, без соответствующего разрешения.

В соответствии с частью 9 статьи 19 Закона о рекламе установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в [частях 5, 6, 7](#) статьи 19 Закона о рекламе законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Таким образом, по мнению Комиссии выданные МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани» ИП <...> и ООО «УК «Пирушка» (420012, г. Казань, ул. Ульянова-Ленина, д.19, оф.22; ИНН 1655282936) вышеуказанные разрешения (согласования) на размещение вывесок «СоюзПивТорг», содержащие однокоренное слово, обозначающего «пиво», имеющих признаки нарушения *п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона «О рекламе», противоречат законодательству Российской Федерации о рекламе, в части разрешения распространения рекламы алкогольной продукции (пива), реализуемого ИП <...> и ООО «УК «Пирушка» путем размещения на территории г. Казани вышеуказанных вывесок.*

На основании изложенного Комиссия определением от 19.05.2016 (исх.№ПК-08/7413 от 26.05.2016) привлекла Исполнительный комитет г. Казани и МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани» в рассмотрении настоящего дела в качестве заинтересованных лиц.

Также, Комиссия определением от 19.05.2016 (исх.№ПК-08/7413 от 26.05.2016) привлекла ООО «УК «Пирушка» (420012, г. Казань, ул. Ульянова-Ленина, д.19, оф.22; ИНН 1655282936) в качестве лица, в чьих действиях содержится признаки нарушения Закона о рекламе в части размещения по адресам - ул. Павлухина, 102; - ул. Белинского, 4; - ул. Проспект Победы, 152/33 вывесок «СоюзПивТорг».

В связи, с указанными обстоятельствами и необходимостью извещения лиц, участвующих в деле Комиссией рассмотрение дела №08-92/2016 было отложено на 22 июня 2016 года в 11 часов 30 минут, срок рассмотрения дела продлен до 21 июля 2016г.

Пунктом 4 Определения о продлении срока и об отложении рассмотрения дела №08-92/2016 от 19.05.2016г. (исх.№ИП-08/7413 от 26.05.2016) у ИП <...>, у ООО «УК Пирушка», у МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани», у Исполнительного комитета муниципального образования г. Казани и у МКУ «Управление наружной рекламы и информации Исполнительного комитета муниципального образования г. Казани» были запрошены документы и материалы для рассмотрения настоящего дела.

ООО «УК Пирушка», МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани», Исполнительным комитетом муниципального образования г. Казани и МКУ «Управление наружной рекламы и информации Исполнительного комитета муниципального образования г. Казани» запрошенные документы и материалы были представлены.

Запрошенные документы и материалы ИП <...> не представлены.

Данное определение, содержащее запрос информации и материалов, необходимых для представления ИП <...> был направлен по адресу регистрации (жительства) ИП <...> – г. Казань, ул. Беркутова, д.8А заказным письмом с уведомлением. В отделение почтовой связи, обслуживающий указанный адрес конверт прибыл 01 июня 2016 года.

Однако конверт с указанным определением и запросом информации вернулось в адрес Татарстанского УФАС России с отметкой **«истек срок хранения»**, что в соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 №5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" и в соответствии с частью 3 статьи 23 и статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, считается надлежащим извещением лица, поскольку, согласно адресной справке АСР ФМС России №ЦА/299 от 25.04.2016г., представленной на запрос Татарстанского УФАС России, ИП <...> зарегистрирован по адресу: г. Казань, ул. Беркутова, д.8А.

Согласно части 3 статьи 23 Гражданского кодекса Российской Федерации к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

При этом, статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации

установлено, что юридическое лицо, а соответственно и индивидуальный предприниматель несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу регистрации, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

Сообщения, доставленные по адресу регистрации, считаются полученными юридическим лицом, а соответственно индивидуальным предпринимателем, даже если оно не находится по указанному адресу.

На основании изложенного ИП <...> был надлежащим образом уведомлена о времени и месте рассмотрения дела, назначенного на 22 июня 2016 года. ИП <...> несет риск последствий неполучения Определения о продлении срока и об отложении рассмотрения дела №08-92/2016 от 19.05.2016г. (исх.№ИП-08/7413 от 26.05.2016), содержащего сведения о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, а также содержащего запрос антимонопольного органа о представлении документов и материалов для рассмотрения настоящего дела.

Запрошенные Комиссией Татарстанского УФАС России документы и материалы ИП <...> не представлены.

В соответствии с пунктом 3.40 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 от 23.11.2012 № 711/12 (далее – Регламент №711/12) рассмотрение дела осуществляется Комиссией. Общее количество членов Комиссии не может быть менее трех человек, включая Председателя Комиссии.

Рассмотрение настоящего дела, назначенного на 22.06.2016г. было отложено на 14.07.2016г. в 14 часов 00 минут в связи с нахождением председателя Комиссии Павлова И.Н. в командировке в г. Альметьевск (определение об отложении дела №08-92/2016 от 22.06.2016г. исх.№ИП-08/9108 от 30.06.2016).

Данное определение об отложении дела №08-92/2016 от 22.06.2016г., был направлен по адресу регистрации ИП <...> – г. Казань, ул. Беркутова, д.8А заказным письмом с уведомлением. Однако, согласно почтовому отслеживанию в отделения почтовой связи, обслуживающие указанный адрес конверт прибыл 07 июля 2016 года, 07.07.2016г. в 09:43 была неудачная попытка вручения.

На основании изложенного ИП <...> был надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела, назначенного на 14 июля 2016 года.

Документы и материалы, запрошенные Комиссией Татарстанского УФАС России ИП <...> не представлены. Данное обстоятельство, не является препятствием для рассмотрения настоящего дела.

При этом, как было отмечено ранее, МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани» было выдано ИП <...> разрешение на размещение вывесок «СоюзПивТорг» только по адресу: г. Казань, ул. Ноксинский спуск, 1 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 12.10.2014г. №2197).

Разрешения на размещение вывески «СоюзПивТорг», по адресам г. Казани: ул. Академика Глушко, 15 и пр. Альберта Камалиева, 14 МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани» не выдавались.

Разрешения на размещение вывески «СоюзПивТорг», по адресам г. Казани: ул. Павлюхина, 102, ул. Белинского, 4 и ул. Проспект Победы, 152/33 выданы ООО «УК Пирушка» (разрешения (согласования) на размещение вывесок от 27.07.2014г. №1961; от 18.08.2014г. №2144; от 02.06.2014г. №1482).

При этом, согласно информации и документам представленным ООО «УК «Пирушка», Комиссией установлено, что ООО «УК «Пирушка» не является пользователем помещений по адресам г. Казани: ул. Павлюхина, 102, ул. Белинского, 4 и ул. Проспект Победы, 152/33. Согласно письменным пояснениям общества (имеется в материалах дела), все торговые оборудования, включая информационные конструкции (вывески) «СоюзПивТорг» и «Гастроном Бар СоюзПивТорг» были проданы по договору купли-продажи имущества от 29.01.2015г. ИП <...>, также ему были переданы все паспорта на указанные вывески.

Согласно пояснениям общества и представителей МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани» при приеме ИП <...> вывесок «СоюзПивТорг» от ООО «УК «Пирушка» и размещение их, ИП <...> обязан был переоформить паспорта на размещение указанных вывесок. Однако данные действия, со стороны ИП <...> не были совершены, при этом, вывески «СоюзПивТорг» по адресам г. Казани: ул. Павлюхина, 102, ул. Белинского, 4 и ул. Проспект Победы, 152/33 размещены.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе определено, что 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;

Пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе определено, что 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;

Пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе определено, что товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе, реклама алкогольной продукции (пива), 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.

К основным направлениям государственного контроля в сфере производства, размещения и распространения рекламы относятся предотвращение и пресечение ненадлежащей рекламы, способной ввести потребителей рекламы в

заблуждение или нанести вред здоровью граждан.

Отношения в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, регулируются Законом о рекламе.

Пунктом 2 части 2 статьи 2 Закона о рекламе определено, что данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом.

Исходя из норм пункта 1 статьи 9 Закона РФ от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

Согласно разъяснениям, изложенным в Постановлении Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" следует, что при применении пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе судам следует исходить из того, что не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая хотя и отвечает перечисленным критериям, однако обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

К такой информации относятся, в частности, сведения, предоставляемые лицами в соответствии со статьей 495 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), статьей 11 Федерального закона "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, 5 алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции", статьей 18 Федерального закона "О качестве и безопасности пищевых продуктов", статьями 9, 10 Закона "О защите прав потребителей", пунктом 16 статьи 2, частью 5 статьи 18 Федерального закона "О лотереях", статьей 92 Федерального закона "Об акционерных обществах", статьей 27 Закона Российской Федерации "О средствах массовой информации".

То обстоятельство, что информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, приведена не в полном объеме, само по себе не влечет признания этой информации рекламой.

Не следует рассматривать в качестве рекламы и размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой (пункт 1).

При анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для

привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

В этом случае данная информация должна быть исследована на предмет соответствия требованиям, предъявляемым Законом о рекламе к рекламе, в том числе установленным главой 3 Закона о рекламе в отношении отдельных видов товаров (пункт 2).

Как следует, из содержания вывески «СоюзПивТорг», в нем содержится словосочетание «СоюзПивТорг», содержащее однокоренное слово, обозначающего «пиво», изображенного в виде объемных букв желто-белого цвета с окантовкой чёрного цвета, и эмблему: выполненную в виде объемного круга бело-красно-желтого цвета, на котором содержится словесное обозначение «СоюзПивТорг» «Гастроном» «напитки, вобла, соки, рыба, икра, квас, воды, креветки, краб», выполненные белым и черными цветами и изображены: бокалы с напитками желтого цвета с белой пеной, имеющими сходство с пивом; обозначение знака государственного стандарта СССР черного цвета.

Исходя из анализа содержания указанной вывески, его оформления и мест его размещения по г. Казани, Комиссия Татарстанского УФАС России пришло к выводу, что данная вывеска тождественная по своим характеристикам фирменному обозначению и (или) торговой марке, и является по своей сути «брендом» специализированного (фирменного) магазина «СоюзПивТорг», осуществляющего деятельность розничной реализации алкогольной продукции – пива, преследует цели создания у потребителей интереса к нему и направлена на продвижение данного магазина.

Эффект отождествления вывески «СоюзПивТорг» с алкогольной продукцией усиливается и самим названием «СоюзПивТорг», содержащийся в вывеске и с соответствующим изображением бокала, наполненного напитком желтого цвета с характерной пеной, колосьями ячменя и хмеля, которые являются сырьем для производства пива, которые обращают внимания и поддерживают интерес к данному обозначению «СоюзПивТорг» и реализуемому в магазинах под данным обозначением товару, в том числе, алкогольной продукции (пиву).

Кроме того, изображение бокала, наполненного напитком желтого цвета с характерной пивной пеной сверху, с учетом традиционной его подачи, может ассоциироваться у потребителей не с любым газированным напитком, а именно с напитком - пиво, который исходя из традиционных представлений является алкогольным.

Более того, наличие в рекламе надписи: «СоюзПивТорг» указывает на то, что в данном заведении реализуется пивные напитки.

Согласно разъяснениям, ФАС России от 28.11.2013 № АК/47658/13 "О квалификации конструкций в качестве рекламных или информационных", системный анализ норм гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи и иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров.

Аналогичное разъяснение содержится и в пункте 16 информационного письма

Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25 декабря 1998 года N 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», согласно которому информации, очевидно ассоциирующаяся у потребителей с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В пункте 15 названного информационного письма также указано, что для поддержания интереса к товару не обязателен показ самого товара, а достаточно изображения различительных элементов (в том числе товарного знака), которые использовались при рекламе товара.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования путем размещения ИП <...> вывесок «СоюзПивТорг», содержащих однокоренное слово «ПИВО» и соответствующее изображение бокала с пивом являются магазины (заведения), в которых реализуются алкогольные продукты – пивные напитки, которые ассоциируется (могут ассоциироваться) именно с алкогольной продукцией, реализуемой в магазинах (заведениях) под данной вывеской, следовательно, данной рекламой в виде вывески «СоюзПивТорг» поддерживается интерес потребителей к алкогольным напиткам (пиву), реализуемым в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг».

Указанная реклама, размещенная в виде вывесок, обладает оценочным, ассоциативным эффектом, способным воздействовать на сознание потребителя и подтолкнуть его к приобретению в магазинах с вывеской «СоюзПивТорг» алкогольного напитка (пива), реализуемого в данном магазине (заведении).

При анализе судебной практики обнаруживается, что суды придерживаются позиции, согласно которой размещение на вывеске кружки с напитком желтого цвета является нарушением рекламного законодательства. Как пример такой позиции можно рассматривать Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 21.01.2011 N А19-8855/10, в котором суд определил, что изображение на вывеске питейного заведения кружки с напитком желтого цвета является рекламой пива, так как ресторан является пивным, что приводит к ассоциации указанного напитка с пивом.

Кроме того, из судебной практики следует, что указание наименования «пивной ресторан» является фактом привлечения внимания, как к самому ресторану, так и к пиву, реализуемому в нем. Данная позиция находит свое отражение в Постановлении Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.02.2011 N 17АП-13674/2010-АК, в котором суд определил, что при указании наименования «пивной ресторан» данная организация должна разместить предупреждение о вреде пива.

Размещение вывески «СоюзПивТорг», в данном случае не может рассматриваться в качестве сведений, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, так как размещенная в месте осуществления лицом деятельности по розничной реализации алкогольной продукции-пива вывески со следующим содержанием: «СоюзПивТорг», не содержит наименования данного лица, профиля деятельности и режима работы, следовательно, не служит целям идентификации данного лица, а служит целям привлечения внимания потребителей (граждан) о реализации в данном месте алкогольной продукции – пива.

С учетом изложенного, а также с учетом правовых позиций ФАС России, изложенных в письмах № АК/6745 от 15.03.2010г., № АК/47658/13 от 28.11.2013г. о том, что если целевым назначением вывески не является информирование о наименовании организации, виде ее деятельности и о месте нахождения организации (в том числе с учетом помещения, занимаемого организацией в здании) и направлена на выделение конкретного товара (в данном случае алкогольной продукции, реализуемой в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг») среди аналогичных магазинов (в данном случае магазинов, обозначаемых без выделения наименования вида алкогольной продукции (пива) и без соответствующих изображений пива) вывески «СоюзПивТорг» квалифицируется как реклама, направленная на привлечение внимания потребителей (граждан) к алкогольной продукции-пиву, реализуемой в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг», формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке среди аналогичных (однородных) товаров.

Таким образом, на основании вышеизложенного Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что вывеска «СоюзПивТорг» в соответствующем исполнении, описанном выше, размещенная ИП <...> в качестве обозначения магазина (заведения) в котором реализуются алкогольные напитки – пиво является рекламой алкогольной продукции – пива, реализуемого в данном магазине (заведении). Следовательно, на данную рекламу распространяется требования Закона о рекламе.

Согласно п.5 ч.2 ст.21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна размещаться, в том числе 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.

В рамках рассмотрения настоящего дела Комиссией на основании информации, представленной Исполнительным комитетом г. Казани (письмо от 04.05.2016г. вх. №4971 (исх.14028/исх.-05-03-09)) Комиссией установлено, что МКУ «Управление архитектуры и градостроительства ИКМО г. Казани» ИП <...>, а также ООО «УК Пирушка» выданы 4 (четыре) разрешения на размещение вывесок с текстом «СоюзПивТорг», по следующим адресам г. Казани:

- ул. Павлюхина, 102 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 27.07.2014г. №1961) - выдано для ООО «УК «Пирушка» (420012, г. Казань, ул. Ульянова-Ленина, д.19, оф.22; ИНН 1655282936);

- ул. Белинского, 4 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 18.08.2014г. №2144) - выдано для ООО «УК «Пирушка» (420012, г. Казань, ул. Ульянова-Ленина, д.19, оф.22; ИНН 1655282936);

- ул. Проспект Победы, 152/33 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 02.06.2014г. №1482) – выдано для ООО «УК «Пирушка» (420012, г. Казань, ул. Ульянова-Ленина, д.19, оф.22; ИНН 1655282936);

- ул. Ноксинский спуск, 1 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 12.10.2014г. №2197) – выдано для ИП <...>;

Две вывески «СоюзПивТорг», по адресу ул. Академика Глушко, 15 и по адресу пр.

Альберта Камалиева, 14 размещены незаконно, без соответствующих разрешений.

Все вывески «СоюзПивТорг», размещение которых согласованы с МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» исполнены в виде настенной конструкции.

Каждое согласование размещения вывески «СоюзПивТорг» оформлено в виде паспорта на размещение средств наружной информации, зарегистрированного в МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» и подписанного должностным лицом МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани».

На основании анализа вышеуказанных паспортов на размещение вывески «СоюзПивТорг» Комиссией установлено, что данные вывески по соответствующим адресам размещены на козырьках крылечек переоборудованных помещений первого этажа многоквартирных жилых домов, а также на стенах и крышах иных объектов стационарного размещения, прилегающих к многоквартирным жилым домам.

В связи с чем Комиссия считает необходимым направить копии материалов дела, свидетельствующих о незаконном размещении ИП <...> вывесок «СоюзПивТорг» в Исполнительный комитет г. Казани для принятия соответствующих мер.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что размещенные ИП <...> на козырьках крылечек переоборудованных помещений первого этажа многоквартирных жилых домов, а также на стенах и крышах иных объектов стационарного размещения, прилегающих к многоквартирным жилым домам, расположенных по адресам: г. Казань, ул. Павлюхина, 102; г. Казань, ул. Белинского, 4; г. Казань, ул. Проспект Победы, 152/33; г. Казань, ул. Ноксинский спуск, 1; г. Казань, ул. Академика Глушко, 15; г. Казань, пр. Альберта Камалиева, 14 вывески «СоюзПивТорг» направлены на рекламирование алкогольной продукции – пива, реализуемой ИП <...> в магазинах (заведениях) «ПИВОМАН». В связи, с чем указанная реклама в виде размещенных вывесок «СоюзПивТорг» не соответствует требованиям п.5 ч.2 ст.21 Закона о рекламе, в части рекламирования алкогольной продукции-пива, путем размещения вывесок «СоюзПивТорг», монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, по вышеуказанным адресам.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе частью 2 статьи 21 Закона о рекламе.

В рассматриваемом случае рекламораспространителем является: ИП <...> которая является собственником вывесок «СоюзПивТорг», размещенных по вышеназванным адресам.

Как было указано выше, вывески «СоюзПивТорг», размещенные ИП <...> на козырьках крылечек переоборудованных помещений первого этажа многоквартирных жилых домов, а также на стенах и крышах иных объектов стационарного размещения, прилегающих к многоквартирным жилым домам, расположенных по адресам: г. Казань, ул. Павлюхина, 102; г. Казань, ул.

Белинского, 4; г. Казань, ул. Проспект Победы, 152/33; г. Казань, ул. Ноксинский спуск, 1 были размещены на основании согласованных (выданных) МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» паспортов на размещение средств наружной информации (ул. Павлюхина, 102 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 27.07.2014г. №1961 выдано для ООО «УК «Пирушка»); ул. Белинского, 4 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 18.08.2014г. №2144 выдано для ООО «УК «Пирушка»); ул. Проспект Победы, 152/33 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 02.06.2014г. №1482 выдано ООО «УК «Пирушка»); - ул. Ноксинский спуск, 1 (разрешение (согласование) на размещение вывески от 12.10.2014г. №2197 выдано ИП <...>)).

Таким образом, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что согласованные (выданные) МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» для ИП <...> и ООО «УК «Пирушка» паспорта на размещение средств наружной информации – вывесок «СоюзПивТорг» на козырьках крылец переоборудованных помещений первого этажа многоквартирных жилых домов, а также на стенах и крышах иных объектов стационарного размещения, прилегающих к многоквартирным жилым домам, расположенных по адресам: г. Казань, ул. Павлюхина, 102; г. Казань, ул. Белинского, 4; г. Казань, ул. Проспект Победы, 152/33; г. Казань, ул. Ноксинский спуск, 1 противоречат законодательству Российской Федерации о рекламе, так как способствуют распространению рекламы алкогольной продукции – пива, реализуемой ИП <...> в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг», не соответствующей пункту 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 33 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления обязательные для исполнения предписания об отмене или изменении актов, изданных ими и противоречащих законодательству Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» предписание об отмене или изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления выдается на основании решения антимонопольного органа о противоречии такого акта законодательству Российской Федерации о рекламе.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдать ИП <...> предписание об устранении нарушения закона о рекламе, выдать МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» предписания об отмене согласованных (выданных) для ИП <...> и ООО «УК «Пирушка» паспортов на размещение средств наружной информации – вывесок «СоюзПивТорг».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 и частью 2 статьи 33, частью 1, 2, 3, 4, 6 и 7 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей размещенную и распространяемую Индивидуальным предпринимателем <...> (<...>) рекламу алкогольной продукции-пива, реализуемой ИП <...> в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг», путем размещения по адресам: г. Казань, ул. Павлюхина, 102; г. Казань, ул. Белинского, 4; г. Казань, ул. Проспект Победы, 152/33; г. Казань, ул. Ноксинский спуск, 1; г. Казань, ул. Академика Глушко, 15; г. Казань, пр. Альберта Камалиева, 14 вывесок «СоюзПивТорг», поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», в части рекламирования алкогольной продукции-пива, путем размещения вывесок «СоюзПивТорг», монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, по вышеуказанным адресам.
2. Признать согласованный (выданный) МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» для ИП <...> паспорт от 12.10.2014г. №2197 на размещение по адресу: г. Казань, ул. Ноксинский спуск, 1 вывески «СоюзПивТорг», противоречащей Федеральному закону от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», так как способствуют распространению рекламы алкогольной продукции-пива, реализуемой ИП <...> в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг», не соответствующей пункту 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».
3. Признать согласованный (выданный) МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» для ООО «УК «Пирушка» паспорт от 27.07.2014г. №1961 на размещение по адресу: г. Казань, ул. Павлюхина, 102 вывески «СоюзПивТорг», противоречащей Федеральному закону от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», так как способствуют распространению рекламы алкогольной продукции-пива, реализуемой ИП <...> в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг», не соответствующей пункту 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».
4. Признать согласованный (выданный) МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» для ООО «УК «Пирушка» паспорт от 18.08.2014г. №2144 на размещение по адресу: г. Казань, ул. Белинского, 4 вывески «СоюзПивТорг», противоречащей Федеральному закону от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», так как способствуют распространению рекламы алкогольной продукции-пива, реализуемой ИП <...> в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг», не соответствующей пункту 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».
5. Признать согласованный (выданный) МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» для ООО «УК «Пирушка» паспорт от 02.06.2014г. №1482 на размещение по адресу: г. Казань, ул. Проспект Победы, 152/33 вывески «СоюзПивТорг», противоречащей Федеральному закону от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», так как способствуют распространению рекламы алкогольной продукции-пива, реализуемой ИП <...> в магазинах (заведениях) «СоюзПивТорг», не соответствующей пункту 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе».
6. Выдать Индивидуальному предпринимателю <...> (<...>) предписание об устранении нарушений пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».
7. Выдать МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» предписание об отмене согласованного (выданного) МКУ «Управление

архитектуры и градостроительства г. Казани» для ИП <...> паспорта от 12.10.2014г. №2197 на размещение по адресу: г. Казань, ул. Ноксинский спуск, 1 вывески «СоюзПивТорг».

8. Выдать МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» предписание об отмене согласованного (выданного) МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» для ООО «УК «Пирушка» паспорта от 27.07.2014г. №1961 на размещение по адресу: г. Казань, ул. Павлюхина, 102 вывески «СоюзПивТорг».
9. Выдать МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» предписание об отмене согласованного (выданного) МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» для ООО «УК «Пирушка» паспорта от 18.08.2014г. №2144 на размещение по адресу: г. Казань, ул. Белинского, 4 вывески «СоюзПивТорг».
10. Выдать МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» предписание об отмене согласованного (выданного) МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г. Казани» для ООО «УК «Пирушка» паспорта от 02.06.2014г. №1482 на размещение по адресу: г. Казань, ул. Проспект Победы, 152/33 вывески «СоюзПивТорг».
11. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
12. Направить копии материалов дела, свидетельствующих о незаконном размещении ИП <...> вывесок «СоюзПивТорг» в Исполнительный комитет г. Казани для принятия соответствующих мер.

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

Председатель Комиссии
<...>

Члены Комиссии

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.