

резольютивная часть оглашена 14 апреля 2010 года г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 15 апреля 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 № СЮ04-03/2010-55Р, возбужденное в отношении ООО «ФОН» по факту распространения на фасаде минимаркета «Минутка», расположенного по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, рекламы алкогольной продукции, с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии представителя ООО «ФОН» <...>, действующего на основании доверенности б/н от 27.03.2010г.,

УСТАНОВИЛА:

В ходе установления соответствия наружной рекламы в городе Воткинске требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) 02.03.2010г. установлен факт распространения на фасаде минимаркета «Минутка», расположенного по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, во внешней витрине, слева от входа в указанный минимаркет, рекламы следующего содержания: «Сеть магазинов FON ВИНО ВОДОЧНЫЕ ОПТОМ 4-13-31» с изображением бутылок красного вина «Негру де Кодру», розового вина «Lidia», полудесертных вин «Мускат жемчужина», «Бригантина», а также с изображением бокала, наполовину наполненного жидкостью красного цвета.

Деятельность по продаже алкогольной продукции в минимаркете «Минутка» осуществляет ООО «ФОН» (427430, г. Воткинск, ул. Железнодорожная, 14).

В ходе указанного мероприятия специалистами Удмуртского УФАС России произведена фотосъемка указанной рекламы цифровым фотоаппаратом Konica Minolta DIMAGE Z3, составлен акт б/н от 02.03.2010г.

Удмуртским УФАС России определением от 23.03.2010г. в отношении ООО «ФОН» было возбуждено производство по делу № СЮ04-03/2010-55Р по признакам нарушения пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», запрошены необходимые документы и сведения. Рассмотрение дела № СЮ04-03/2010-55Р было назначено на 14 апреля 2010 года.

Во исполнение определения от 23.03.2010г. о возбуждении дела № СЮ04-03/2010-55Р ООО «ФОН» представило копию свидетельства о регистрации ООО «ФОН» в качестве юридического лица, копию свидетельства о постановке ООО «ФОН» на налоговый учет, копии учредительных документов, копию лицензии № 3369 от 14.12.2005г. на розничную продажу алкогольной продукции, копию ассортиментного перечня алкогольной продукции, реализуемой ООО «ФОН», копию свидетельства о регистрации права собственности <...> на здание минимаркета «Минутка», копию акта приемки в эксплуатацию минимаркета «Минутка» от 29.06.2005г., копию постановления Администрации г. Воткинска № 1811 от 29.06.2005г. об утверждении акта приемки в эксплуатацию минимаркета

«Минутка», копию технического паспорта на магазин «Минутка», копию договора аренды недвижимого имущества № 1/4 от 01.02.2006г. с копией акта приема-передачи помещения от 01.02.2006г., копию свидетельства о регистрации <...> в качестве индивидуального предпринимателя, копию свидетельства о постановке <...> на налоговый учет, фотографии, подтверждающие устранение правонарушения, копии доверенностей на <...> от 27.03.2010г. и 24.06.2009г., выданных ООО «ФОН» и <...>., письменные пояснения.

В соответствии с письменными пояснениями ООО «ФОН» выступает арендатором помещения магазина «Минутка», расположенного по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, в соответствии с договором аренды № 1/4 от 01.02.2006г., заключенным с арендодателем ИП <...>. Баннер «ВИНО ВОДОЧНЫЕ оптом 4-13-31» находился у арендодателя с 2005 года, и служил для закрытия оконных проемов. Договоров, актов взаиморасчетов на изготовление и установку баннера по магазину «Минутка» отсутствуют. В настоящее время баннер «ВИНО ВОДОЧНЫЕ оптом 4-13-31» снят с окна магазина «Минутка», о чем имеется фотоотчет.

На заседании Комиссии 14 апреля 2010 года представитель ООО «ФОН» пояснил, что, по мнению общества, рекламораспространитель рассматриваемой рекламы - физическое лицо <...>, который одновременно является директором ООО «ФОН» на основании решения учредителя № 26 от 20.11.2009г. и индивидуальным предпринимателем, осуществляющим торговлю продовольственными товарами. ИП <...> реализацией алкогольной продукции никогда не занимался, лицензии не получал.

Представитель ООО «ФОН» также пояснил, что в здании минимаркета «Минутка», расположенного по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, находится только ООО «ФОН», которому помещение передано ИП <...> в полном объеме. В настоящее время договор аренды считается продленным на неопределенный срок. ООО «ФОН» осуществляет в указанном минимаркете розничную торговлю алкогольной продукцией на основании соответствующей лицензии.

Комиссия Удмуртского УФАС России, исследовав материалы дела, заслушав пояснения представителя лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

В ходе установления соответствия наружной рекламы в городе Воткинске требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Удмуртского УФАС России 02.03.2010г. установлен факт распространения на фасаде минимаркета «Минутка», расположенного по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, во внешней витрине, слева от входа в указанный минимаркет, рекламы следующего содержания: «Сеть магазинов FON ВИНО ВОДОЧНЫЕ ОПТОМ 4-13-31» с изображением бутылок красного вина «Негру де Кодру», розового вина «Lidia», полудесертных вин «Мускат жемчужина», «Бригантина», а также с изображением бокала, наполовину наполненного жидкостью красного цвета. Деятельность по продаже алкогольной продукции в минимаркете «Минутка» осуществляет ООО «ФОН» на основании договора аренды недвижимого имущества № 1/4 от 01.02.2006г. и лицензии № 3369 от 11.12.2005г. на розничную продажу алкогольной продукции.

В соответствии с договором аренды № 1/4 от 01.02.2006г. ИП <...> (арендодатель) передает ООО «ФОН» (арендатору) нежилое помещение по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, общей площадью 82,2 кв.м., в том числе 50,6 – торговый зал.

Таким образом, средство распространения рекламы – внешние витрины

минимаркета «Минутка», расположенного по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, находятся в законном владении и пользовании ООО «ФОН».

Довод ООО «ФОН» о том, что реклама алкогольной продукции была размещена <...> как физическим лицом, Комиссией не принимается, исходя из следующего. В соответствии с п. 1) статьи 3 закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке. Исходя из смысла указанной нормы Федерального закона «О рекламе» рекламодатель должен быть заинтересован в распространении соответствующей рекламы.

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации ООО «ФОН» в качестве юридического лица, ООО «ФОН» зарегистрировано 04 октября 2005 года. Лицензию на розничную реализацию алкогольной продукции № 3369 ООО «ФОН» получило 15 декабря 2005 года.

В соответствии с пояснениями представителя ООО «ФОН» рекламный баннер с изображением алкогольной продукции был размещен <...> в 2005 году. При этом, доказательств заключения договора на изготовления рекламы <...> как физическим лицом не представлено.

Комиссией также учитывается, что физическое лицо <...>. до момента образования ООО «ФОН» и получения указанным обществом лицензии на розничную продажу алкогольной продукции, не имел интереса в размещении рекламы алкогольной продукции, поскольку как индивидуальный предприниматель торговал лишь продуктами питания и не обладал лицензией на розничную реализацию алкогольной продукции.

Следовательно, заинтересованность в размещении рекламы алкогольной продукции могла появиться у <...> только как у директора ООО «ФОН».

Титул собственника в данном случае не может являться основанием для признания физического лица рекламодателем, ответственным за нарушение Федерального закона «О рекламе».

Реклама алкогольной продукции размещена <...> как директором ООО «ФОН» в интересах общества и непосредственно направлена на привлечение внимания к товару, реализуемому ООО «ФОН» - алкогольной продукции, и продвижению ее на рынке.

Таким образом, ООО «ФОН» является рекламодателем рекламы следующего содержания: «Сеть магазинов FON ВИНО ВОДОЧНЫЕ ОПТОМ 4-13-31» с изображением бутылок красного вина «Негру де Кодру», розового вина «Lidia», полудесертных вин «Мускат жемчужина», «Бригантина», а также с изображением бокала, наполовину наполненного жидкостью красного цвета, размещенной с использованием средства наружной рекламы – витрины минимаркета «Минутка», расположенного по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, находящегося в законном владении и пользовании ООО «ФОН».

Согласно пункту 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ 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. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 21 настоящего закона. Реклама алкогольной продукции следующего содержания: «Сеть магазинов FON ВИНО ВОДОЧНЫЕ ОПТОМ 4-13-31» с изображением бутылок красного вина «Негру де Кодру», розового вина «Lidia», полудесертного вина «Мускат жемчужина», «Бригантина», распространяется с использованием средства стабильного территориального размещения - рекламной конструкции, расположенной на фасаде минимаркета «Минутка» по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, что является нарушением пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 21 настоящего закона. Таким образом, ООО «ФОН», распространив рекламу алкогольной продукции с использованием средства наружной рекламы - фасада минимаркета «Минутка» по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, нарушило пункт 5) части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Поскольку Комиссии Удмуртского УФАС России представлены доказательства устранения допущенного нарушения, Комиссия считает нецелесообразным выдачу ООО «ФОН» предписания 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: «Сеть магазинов FON ВИНО ВОДОЧНЫЕ ОПТОМ 4-13-31» с изображением бутылок красного вина «Негру де Кодру», розового вина «Lidia», полудесертных вин «Мускат жемчужина», «Бригантина», а также с изображением бокала, наполовину наполненного жидкостью красного цвета, размещенную на фасаде минимаркета «Минутка», расположенного по адресу: г. Воткинск, ул. Пролетарская, 12, во внешней витрине, слева от входа в указанный минимаркет, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушены требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ООО «ФОН» рекламодателем, нарушившим пункт 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Не выдавать ООО «ФОН» предписание о прекращении нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № СЮ04-03/2010-55Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «ФОН» производства по делу об административном правонарушении, предусмотренному 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