

РЕШЕНИЕ

«09» декабря 2016г.

г. Кемерово

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

Заместителя Председателя

Комиссии:

Ланцман Л.И. -

заместителя руководителя
управления;

Каминской Е.Б. -

начальника отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;

Членов Комиссии:

Хохолковой М.И. -

специалиста-эксперта отдела
рекламы, недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков;

рассмотрев дело № 97/Р-2016, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Радуга» (ИНН 4217136195, ОГРН 1114217007850, КПП 421701001, дата регистрации: 26.07.2011г., юридический адрес: 654007, г. Новокузнецк, ул. Павловского, д. 11 А, оф. 701, далее по тексту – ООО «Радуга») о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») в присутствии директора ООО «Радуга» <...> (далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

14.06.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 2355э от 14.06.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы пива и пивного магазина в кабине лифта многоквартирного дома по адресу г. Новокузнецк, <...> следующего содержания:

- «BEER PLAZA пивной бутик в ассортименте северная рыба предварительный заказ: <...>...В пивном бутике «BEER PLAZA» у Вас всегда есть возможность дегустации любого напитка. Ул. Запорожская, 15/1...».

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Новый город», следует, что вышеуказанная реклама размещена на основании договора об использовании отдельного конструктивного элемента № 06/04 от 06.04.2015г., заключенного между ООО «Новый город» и ООО «Радуга».

В соответствии с пунктом 1.1 указанного договора ООО «Радуга», как рекламодатель поручает, а ООО «Новый город» обязуется на возмездной основе оказать услуги ООО «Радуга» по размещению рекламоносителей в лифтах, за вознаграждение от своего имени и за счет ООО «Радуга».

В соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

02.08.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 97/Р-2016 в отношении ООО «Радуга» и назначено к рассмотрению на 15.09.2016г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Радуга» заказным письмом с уведомлением о вручении (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

15.09.2016г. состоялось рассмотрение дела № 97/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «Радуга», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 15.09.2016г. рассмотрение дела № 97/Р-2016 было отложено на 10.10.2016г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Радуга» заказным письмом с уведомлением о вручении.

03.10.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Радуга» (исх. № 106 от 03.10.2016г.), из которых следует, что между ООО «Радуга» и обществом с ограниченной ответственностью «Интер – Сервис» (далее – ООО «Интер - Сервис») заключен договор на оказание услуг № 28/04 от 26.05.2016г., на основании которого ООО «Радуга» предоставляет размещение рекламы. Макет рекламы предоставляет ООО «Интер – Сервис».

Макет вышеуказанной рекламы согласно приложению № 1 к указанному договору был согласован обеими сторонами и содержал сведения о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции. В соответствии с разработанным и согласованным макетом были изготовлены рекламные плакаты с вышеуказанной рекламой для размещения в кабинках лифтов многоквартирных домов.

Причина, по которой на представленной заявителем фотографии отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного употребления алкоголя, по мнению ООО «Радуга», в том, что заявителем при предоставлении фотографии рекламы в адрес Кемеровского УФАС России была закрыта нижняя часть рекламы, где находилось данное предупреждение.

10.10.2016г. состоялось рассмотрение дела № 97/Р-2016 в присутствии директора ООО «Радуга» <...>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения

дополнительных доказательств.

Определением от 10.10.2016г. рассмотрение дела № 97/Р-2016 было отложено на 09.11.2016г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Радуга» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок») о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

31.10.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Радуга» (исх. № 119 от 01.11.2016г.), из которых следует, что ООО «Радуга» осуществляет свою деятельность на договорной основе. В соответствии со статьей 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации стороны свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Действующее законодательство Российской Федерации не обязывает участников гражданско – правовых отношений определить порядок предоставления отчетности об оказанных услугах в сфере рекламы, соответственно, необходимость такого отчета и его форма определяется по усмотрению сторон договора.

Желание рекламодателя получить соответствующий отчет выясняется при заключении договора, а его форма и порядок предоставления устанавливаются условиями договора. Большинство рекламодателей исходят из необходимости получения фотоотчета посредством электронной почты. Когда рекламодатели имеют намерение самостоятельно фиксировать факт размещения рекламы на объекте, условия о предоставлении отчета в договоре отсутствуют.

02.11.2016г. ООО «Радуга» предоставило в адрес Кемеровского УФАС России фотоотчет размещения рекламы (исх. б/н, б/д), на которую заявитель ссылается в своем обращении, согласно которому в спорной рекламе присутствовала необходимая отметка о чрезмерном вреде употребления алкоголя.

07.11.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство директора ООО «Радуга» (исх. б/н, б/д) о рассмотрении дела № 97/Р-2016 в его отсутствие в связи с территориальной удаленностью.

09.11.2016г. состоялось рассмотрение дела в отсутствие представителя ООО «Радуга», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Комиссия Кемеровского УФАС России, рассмотрев материалы дела и изучив фотоотчет, а также представленную ООО «Радуга» рекламную листовку, размещенную в кабине лифта, установила, в спорной рекламе содержится необходимая отметка о чрезмерном вреде употребления алкоголя. Вместе с тем, данная отметка занимает менее 10% рекламной площади (пространства). Расчет:

$18 * 100 / 258,3 = 6,97\%$, где 18 (см²) – объем предупреждения, 258,3 (см²) – объем рекламы.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 09.11.2016г. рассмотрение дела № 97/Р-2016 было отложено на 09.12.2016г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Радуга» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

05.12.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Радуга» (исх. № 139 от 02.12.2016г.), из которых следует, что спорная реклама была размещена ООО «Радуга» в соответствии с нормативными требованиями к рекламе алкогольной продукции, закрепленными частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе»: реклама сопровождалась предупреждением о вреде чрезмерного употребления алкоголя, тексту предупреждения отведено 11,45% от общей рекламной площади. Расчет:

$34,85 \times 100 / 303,4 = 11,48\%$, где 34,85 (см²) – объем предупреждения, 303,4 (см²) – объем рекламы.

Федеральным законом не закреплено, что площадь предупреждения рассчитывается по аналогии с размером «Кегль шрифта». Согласно ОСТ 29.40 – 2003 – Технология и оборудование допечатных процессов в полиграфии Термины и определения – «Кегль (кегель) – размер шрифта в пунктах, который равен высоте знака (символа) с учетом места, занимаемого вверх и вниз выступающими элементами, и минимально необходимого просвета для соседней строки».

Поскольку по настоящий день законодатель не дал разъяснений относительно понятия рекламной площади (пространства), кроме того не закрепил порядок и способы определения размера рекламной площади (пространства) ООО «Радуга» считает, что площадь предупреждения рассчитывается по размеру пространства, отведенному для предупреждения.

09.12.2016г. состоялось рассмотрение дела № 97/Р-2016 в присутствии директора ООО «Радуга» <...>, который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

14.06.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление физического лица (вх. № 2355э от 14.06.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы пива и пивного магазина в кабине лифта многоквартирного дома по адресу г. Новокузнецк, пр. Ермакова, 30.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Новый город» следует, что вышеуказанная реклама размещена на основании договора об использовании отдельного конструктивного элемента № 06/04 от 06.04.2015г., заключенного между ООО «Новый город» и ООО «Радуга».

В соответствии с пунктом 1.1 указанного договора ООО «Радуга», как рекламодатель поручает, а ООО «Новый город» обязуется на возмездной основе оказать услуги ООО «Радуга» по размещению рекламоносителей в лифтах, за вознаграждение от своего имени и за счет ООО «Радуга».

В рамках рассмотрения данного дела ООО «Радуга» была представлена рекламная листовка, которая сопровождалась пометкой о вреде чрезмерного употребления алкоголя, однако, данное предупреждение занимало менее 10% рекламной площади (пространства).

В соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, данному предупреждению должно быть отведено не менее 10% рекламного пространства, в связи с чем, Комиссия Кемеровского УФАС России произвела расчет именно объема предупреждения о вреде чрезмерного употребления алкоголя, которое, в соответствии с представленной рекламной листовкой занимает менее 10% рекламной площади.

В нарушение данной правовой нормы в рекламе пива и пивного магазина объем предупреждения о вреде чрезмерного употребления алкоголя занимает менее 10%.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ООО «Радуга».

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Радуга» (ИНН 4217136195, ОГРН 1114217007850, КПП 421701001, дата регистрации: 26.07.2011 г., юридический адрес: 654007, г. Новокузнецк, ул. Павловского, д. 11 А, оф. 701) нарушившим требования части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы алкогольной продукции в г. Новокузнецке, пр. Ермакова, 30, в кабине лифта.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Радуга» не выдавать, в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 [Кодекса](#) Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 20 декабря 2016 года.

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

Заместитель председателя Комиссии:	Л.И. Ланцман
Члены Комиссии:	Е.Б. Каминская
	М.И. Хохолкова