

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 28.12.2010
Полный текст решения изготовлен 19.01.2011

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

председатель Комиссии – руководитель управления,
члены Комиссии:

начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы,
главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы;
ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,
в присутствии:

представителя заявителя МУЗ «Городская поликлиника №7», по доверенности от 15.04.2010 б/н;
- директора ООО «Долик», индивидуального предпринимателя;
- генерального директора ООО «Управляющая компания Регион №3»;
- представителя ООО «Управляющая компания Регион №3» по доверенности №163 от 28.12.2010,

рассмотрев дело № 35 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе по факту размещения рекламы следующего содержания: «BAVARIA Живое разливное пиво ПИВО ЗДЕСЬ!», содержащей признаки нарушения **пункта 3 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),**

УСТАНОВИЛА:

13 сентября 2010 года в Забайкальское УФАС России поступило заявление от Муниципального учреждения здравоохранения «Городская поликлиника №7», свидетельствующее о том, что ООО «Долик» размещает ненадлежащую рекламу пива над входом в магазин по адресу: г. Чита, мкр. Северный, дом 9, с использованием рекламной конструкции с информацией: «BAVARIA Живое разливное пиво ПИВО ЗДЕСЬ!».

В соответствии с пунктом 2 частью 1 статьи 33, частями 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и пунктом 12 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утв. постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508) Забайкальским УФАС России 23 сентября 2010 года возбуждено дело № 35 по признакам нарушения пункта 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе в отношении ООО «Долик» (ИНН: 7536077819, ОГРНЮЛ: 2097536068650).

Дело рассматривалось в заседаниях Комиссии 12 октября, 1 ноября, 24 ноября, 14 декабря и 28 декабря 2010 года.

В соответствии с **пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе** реклама - это информация, распространяемая 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.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как 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.

Объектом рекламирования является пиво.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с **пунктом 6 части 2 статьи 22 Закона о рекламе**, реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе, не должна размещаться в детских, образовательных, **медицинских**, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях **и на расстоянии ближе чем сто метров** от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

На основании **пункта 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе** недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или **в данном месте**, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до

степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара.

Весь первый этаж указанного дома занимает терапевтическое отделение муниципального учреждения здравоохранения «Городская поликлиника №7» (согласно Свидетельству о государственной регистрации права от 10.10.2006, выданному Главным управлением Федеральной регистрационной службы по Читинской области и Агинскому Бурятскому Автономному округу, субъект права: МУЗ «Городская поликлиника №7»; вид права: оперативное управление, объект права: поликлиника, назначение лечебно-санитарное, 1 этаж; В Уставе МУЗ «Городская поликлиника №7», в пункте 8.5. указано, что филиал находится по адресу: г. Чита, мкр. Северный, 9). Указанная выше реклама содержит признаки нарушения пункта **3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе**.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 29 октября 2010 года основным видом экономической деятельности ООО «Долик» является розничная торговля пищевыми продуктами, включая напитки и табачные изделия в специализированном магазине. Директором ООО «Долик» является В.

На заседание Комиссии ООО «Долик» представлен договор аренды общего имущества собственников в многоквартирном доме от 01.01.2010 № 010106ДО, согласно которому, ООО «Управляющая компания Регион №3» - «арендодатель» предоставляет за плату, а ООО «Долик» - «арендатор» принимает во временное владение и пользование общее имущество собственников многоквартирного дома (встроенное подвальное помещение), расположенного по адресу: г. Чита, мкр. Северный, д. 9, принадлежащее собственникам многоквартирного дома на праве общей долевой собственности, для использования под торговлю.

ООО «Долик», согласно договору субаренды общего имущества собственников в многоквартирном доме от 1 июля 2010 года, предоставляет за плату индивидуальному предпринимателю В.Ю.П. под торговлю во временное владение и пользование общее имущество собственников многоквартирного дома, расположенное по адресу: г. Чита, мкр. Северный, 9, с нижеследующей характеристикой: встроенное подвальное помещение, площадью 15,95 кв.м.

Таким образом, Комиссия установила, что в указанном выше помещении осуществляют торговлю два хозяйствующих субъекта – ООО «Долик» и индивидуальный предприниматель В.Ю.П.

В ходе рассмотрения дела ООО «Долик» представлено письменное объяснение по факту размещения рекламы пива «BAVARIA», в котором указано, что рекламная конструкция была установлена пивоваренной компанией «Бавариус» 03.08.2010 в отсутствие директора ООО «Долик» В. и без согласования с ним. Кроме того, ООО «Бавариус» имеет договор о сотрудничестве с индивидуальным предпринимателем В.Ю.П. и к ООО «Долик» отношения не имеет.

Согласно **части 5 статьи 19 Закона о рекламе** установка и эксплуатация рекламной конструкции осуществляется ее владельцем **по договору с собственником** земельного участка, **здания** или иного недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция, **либо с лицом, уполномоченным собственником такого имущества**, в том числе с арендатором. В случае, если для установки и эксплуатации рекламной конструкции предполагается использовать **общее имущество собственников помещений в многоквартирном доме, заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции возможно только при наличии согласия собственников помещений в многоквартирном доме**, полученного в порядке, установленном Жилищным кодексом РФ.

Определениями об отложении рассмотрения дела № 35 (исх. №02-06-4005 от 03.11.2010, исх.№ 02-06-4382 от 15.12.2010) Комиссия привлекла к участию в деле индивидуального предпринимателя В.Ю.П., ООО «Бавариус», ООО «Управляющая компания Регион №3».

ООО «Управляющая компания Регион №3» (ИНН: 7536047797, ОГРНЮЛ: 2107536078318) представлено письменное объяснение, согласно которому право на размещение рекламного баннера ООО «УК Регион № 3» арендатору ООО «Долик» не представляло. Кроме того, после получения определения Забайкальского УФАС России, ООО «Долик» было направлено требование о немедленном демонтаже рекламного баннера.

Согласно договору поставки товара от 28 мая 2010 года, заключенному между индивидуальным предпринимателем В.Ю.П. (ИНН 753608397010 ОГРНИП 307753603100126) (Заказчик) и ООО «Бавариус» (Поставщик), поставщик обязуется поставить заказчику товар в ассортименте в соответствии со Спецификацией, а заказчик принять и оплатить товар. В соответствии со Спецификацией, ООО «Бавариус» осуществляет поставку пива «Баварское» фильтрованное и нефильтрованное.

Индивидуальным предпринимателем В.Ю.П. представлены товарные накладные № 241 от 31.05.2010, № 228 от 24.05.2010, согласно которым ООО «Бавариус» поставило пиво «Баварское темное нефильтрованное в кегах» индивидуальному предпринимателю В.Ю.П.

Таким образом, Комиссия установила, что реализацию пива «BAVARIA» в указанном магазине (г. Чита, мкр. Северный, дом 9) осуществляет индивидуальный предприниматель В.Ю.П.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Таким образом, **индивидуальный предприниматель В.Ю.П. является рекламодателем**, поскольку им осуществляется реализация пива и определен объект рекламирования – пиво «BAVARIA».

Согласно **пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе** ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе индивидуальный предприниматель В.Ю.П. как рекламодаделец несет ответственность за нарушение пункта 3 части 2 статьи 5 этого же закона.

В связи с добровольным устранением нарушения Комиссия приняла решение предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе не выдавать.

Индивидуальным предпринимателем В.Ю.П. представлены доказательства (фотографии) устранения нарушения посредством демонтажа рекламной конструкции.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 37, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.56 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 28.12.2007 № 453, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «BAVARIA Живое разливное пиво ПИВО ЗДЕСЬ!», размещенную над входом в магазин по адресу: г. Чита, мкр. Северный, дом 9, в месте расположения терапевтического отделения МУЗ «Городская поликлиника №7», поскольку она нарушает требования **пункта 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе.**

2. Предписание индивидуальному предпринимателю В.Ю.П. в связи с добровольным устранением нарушения не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Забайкальского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном **частью 1 статьи 14.3 КоАП.**

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

Председатель Комиссии
Члены Комиссии