

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «15» мая 2013 г.

Решение в полном объеме изготовлено «28» мая 2013 г.
Новосибирск

г.

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

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 34, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью "СИБКОМЭК" (ИНН 5403188682, ОГРН: 1065403051130, юридический адрес: 630024, Новосибирск г, Мира ул., 27) по факту размещения в феврале 2013 г. в оконном проеме, а также на фасаде здания магазина, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Мира, д. 27, информации следующего содержания: «Хорошо делаем свое дело _ Бочкари! Алтай Бочкари _ www.bochkari.ru»; «Lowenbrau _ Устрой себе Октоберфест _ Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью!» с изображением бутылки пива, с признаками нарушения:

- п.5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» (далее - Закон о рекламе): 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,

в присутствии:

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «СИБКОМЭК» «...»,

УСТАНОВИЛА:

В рамках проведения наблюдения за соблюдением обязательных требований Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В феврале 2013 г. в оконном проеме, а также на фасаде здания магазина, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Мира, д. 27, размещалась информация следующего содержания: «Хорошо делаем свое дело _ Бочкари! Алтай Бочкари _ www.bochkari.ru»; «Lowenbrau _ Устрой себе Октоберфест _ Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью!» с изображением бутылки пива (Акт осмотра информации от 12.02.2013 г.).

Согласно п.1 ст.3 Закона о рекламе, 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. Рассматриваемая информация является рекламной, т.к. привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару (пиву определенных марок), изображенному на рекламе, и способствует его продаже, что в полной мере соответствует определению, указанному в Законе о рекламе.

Согласно подпункту "г" пункта 3 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 "О внесении изменений в Федеральный закон от 18.07.2011 N 218-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона "Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе" (далее - Закон N 218-ФЗ), с 1 июля 2012 года под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

В соответствии с ч.1 ст.19 Закона о рекламе, распространение наружной рекламы с использованием щитов, стенов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

В соответствии с п.5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе, 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.

Поскольку рассматриваемая реклама размещена в оконном проеме, который является конструктивным элементом здания (объектом стабильного территориального размещения), а так же на одной из стен его фасадной части, то данная реклама указывает на нарушение п.5 ч.2 ст.21 ФЗ «О рекламе»

Ответственность за нарушение требований ч. 2 ст.21 Закона о рекламе несет рекламодатель (ст. 38 Закона о рекламе).

В соответствии с п.7 ст.3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно вывеске, размещенной на здании, расположенном по ул. Мира, д. 27, в «Магазине продукты» торговля осуществляется ООО «Сибкомэк» (Акт осмотра информации от 12.02.2013 г.).

В соответствии с документами, представленными ООО «Сибкомэк» (вх. № 2509 от 04.04.2013 г.), Общество занимает нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Новосибирск, ул. Мира, д. 27 на основании Договора № 033808-050 аренды недвижимого имущества муниципальной казны от 01.12.2009 г., заключенного сроком до 01.12.2014 г.

П. 2.2.11 Договора от 01.12.2009 г. предусмотрена обязанность арендатора (ООО «Сибкомэк») не использовать арендуемый объект недвижимости для распространения рекламы табачных и алкогольных изделий.

Также, в соответствии с письменными пояснениями директора Общества «...» и представленным фотоизображением (вх. № 2509 от 04.04.2013 г.), по состоянию на апрель 2013 г. рассматриваемая рекламная информация отсутствует в оконных проемах помещений, а также на фасаде дома № 27 по ул. Мира, занимаемых ООО «Сибкомэк».

На рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России ООО «Сибкомэк» был представлен отзыв, согласно которому Общество не признает факт наличия нарушения, и полагает, что ему ошибочно антимонопольный орган, придал статус рекламодателя, указав в качестве единственного доказательства факт владения помещением на праве аренды. Титульным владельцем, согласно закону, является, кроме арендатора, собственник помещения.

Как указывает Общество, собственником помещения, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Мира, д. 27 является ООО Фирма «Союзсервис – С», которое вправе пользоваться, владеть и распоряжаться имуществом по своему собственному усмотрению. За действия/бездействия собственника помещения ООО «Сибкомэк» ответственности не несет.

Со стороны ООО Фирма «Союзсервис – С» в адрес ООО «Сибкомэк» регулярно поступают требования об освобождении помещения, угрозы об отключении энергоснабжения, ограничения доступа в помещение и иные действия.

По мнению Общества, Акт осмотра информации от 12.02.2013 г., подтверждающий размещение информации – рекламы на фасаде здания и оконном проеме не может быть положен в качестве доказательств, поскольку Общество с данным Актом не ознакомлено и его не подписывало.

Отклоняя данные доводы, Комиссия Новосибирского УФАС считает их ошибочными, не соответствующими фактическим обстоятельствам дела на следующих основаниях.

Согласно имеющемуся в материалах дела Договору № 033808-050 аренды недвижимого имущества муниципальной казны от 01.12.2009 г., срок действия

которого оканчивается 01.12.2014 г., в момент фиксации факта размещения рассматриваемой рекламы Актом от 12.02.2013 г., Общество фактически занимало указанное нежилое помещение и осуществляло в нем свою деятельность.

Данный факт также подтверждается представленным Обществом Уведомлением о расторжении договора аренды от 20.03.2013 г. № 02.

В Определении о возбуждении дела от 18.04.2013 г., Обществу указывались его права в соответствии с частью 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, включая право на ознакомление с материалами дела.

Соответствующие права доводились до сведения представителя Общества 15.05.2013 г. на заседании Комиссии антимонопольного органа Председателем Комиссии, о чем имеется соответствующая пометка в Протоколе заседания Комиссии.

Однако Общество не воспользовалось законным правом на ознакомление с имеющимися материалами дела № 32, в том числе с Актом от 12.02.2013 г.

У Общества имелась возможность на период ведения деятельности в данном помещении, соблюдать требования Закона о рекламе и предпринять все действия, предусмотренные законодательством для недопущения нарушения указанных требований.

На основании изложенного ООО «Сибкомэк» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Согласно п.4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью "СИБКОМЭК" (ИНН 5403188682, ОГРН: 1065403051130, юридический адрес: 630024, Новосибирск г, Мира ул., 27) нарушившим требования п.5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе: 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, а информацию, размещенную в феврале 2013 г. в оконном проеме, а также на фасаде здания магазина, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Мира, д. 27, следующего содержания: «Хорошо делаем свое дело _ Бочкари! Алтай Бочкари _ www.bochkari.ru»; «Lowenbrau _ Устрой себе Октоберфест _ Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью!» с изображением бутылки пива данного сорта, ненадлежащей рекламой.

2. Не выдавать ООО «СИБКОМЭК» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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