

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 8300/05-2012

10.04.2012

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело № 8300/05-2012 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы магазина алкогольной продукции «Градус», размещенной на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28а (возле алкомаркета «Градус»), содержащей признаки нарушения п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя:

- от Администрации г. Ульяновска, расположенной по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Кузнецова, д. 7, - <Б...> (доверенность № 73-01-12 от 09.02.2012, удостоверение), <К...> (доверенность № 15-01-12 от 08.02.2012, удостоверение);

лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- от общества с ограниченной ответственностью «Торговый Дом «Развитие плюс М» (далее - ООО «ТД «Развитие плюс М»), расположенного по адресу: 432008, г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28А, - <П...> (доверенность от 01.01.2012, паспорт);

- от общества с ограниченной ответственностью «Сити» (далее - ООО «Сити»), расположенного по адресу: 432017, г. Ульяновск, ул. Гагарина, д. 21/19, оф. 2, -

представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом;

- от общества с ограниченной ответственностью «Маркет-Люкс» (далее - ООО «Маркет-Люкс»), расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Аблукова, д. 17, - <С...> (доверенность № 14 от 03.04.12),

УСТАНОВИЛ:

Ульяновским УФАС России определением от 20.02.2012 по факту распространения рекламы магазина алкогольной продукции «Градус», размещенной на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28а (возле алкомаркета «Градус»), возбуждено дело № 8300/05-2012 по признакам нарушения п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле в качестве заявителя привлечена Администрация г. Ульяновска, в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, - ООО «ТД «Развитие плюс М» и ООО «Сити». Рассмотрение дела назначено на 15.03.2012.

Представителем Администрации г. Ульяновска на заседании Комиссии 15.03.2012 поддержаны доводы, изложенные в заявлении, представлены копии обращений по поводу распространения рекламы магазина алкогольной продукции «Градус».

На заседании Комиссии 15.03.2012 представителями ООО «ТД «Развитие плюс М» сообщено, что оригинал-макет рассматриваемой рекламы был, по просьбе общества, разработан частным лицом, после чего по электронной почте передан ООО «Маркет-Люкс». Последнее по договору на изготовление рекламной продукции от 24.11.2011 изготовило 2 баннера размером 3х6 метров, а в соответствии с договором возмездного оказания услуг от 24.11.2011 оказало услуги по размещению указанного баннера на обеих сторонах рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28. По мнению ООО «ТД «Развитие плюс М», рассматриваемая реклама не нарушает Федеральный закон «О рекламе», поскольку рекламирует магазин (супермаркет), который не является специализированной торговой точкой, реализующей исключительно алкоголь.

В письменном пояснении по делу (исх. № 15 от 11.03.2012, вх. № 1836 от 11.03.2012), а также на рассмотрении дела 15.03.2012 представителем ООО «Сити» пояснено, что 30.11.2011 между ООО «Сити» (арендодатель) и обществом с ограниченной ответственностью «Сервис Плюс» (далее - ООО «Сервис Плюс») (арендатор) заключен договор № 17-2012, согласно которому арендодатель передал в аренду арендатору стороны билборда, расположенного по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28. В свою очередь, ООО «Сервис Плюс» передало информационные поля данной рекламной конструкции в аренду ООО «Маркет-Люкс». Поэтому на момент распространения рассматриваемой рекламы рекламораспространителем являлось ООО «Маркет-Люкс».

Определением от 15.03.2012 срок рассмотрения дела № 8300/05-2012 продлен до

20.04.2012, в связи с привлечением к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Маркет-Люкс», а также необходимостью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 10.04.2012.

На рассмотрении дела 10.04.2012 представителями заявителя поддержаны доводы, изложенные ранее.

В письменных пояснениях ООО «ТД «Развитие плюс М» (вх. № 3085 от 10.04.2012), а также представителем общества на заседании Комиссии 10.04.2012 дополнительно пояснено, что в рассматриваемой рекламе внимание потребителей привлечено не к алкогольной продукции либо процессу её употребления, а к факту открытия магазина «Градус». Реклама не содержит никакой информации, которая могла бы ассоциироваться у потребителя с алкогольной продукцией. Что касается наименования магазина, то слово «Градус», содержащееся в названии магазина, имеет несколько значений, не связанных с алкоголем, поэтому его упоминание в рекламе не может свидетельствовать о рекламе алкогольной продукции либо продавца её реализующего.

Представитель ООО «Сити» на рассмотрение дела 10.04.2012 не явился, в материалах дела имеет документальное подтверждение извещения общества о месте и времени рассмотрения дела.

Представителем ООО «Маркет-Люкс» на заседании Комиссии 10.04.2012, а также в письменных пояснениях общества (вх. № 3017 от 09.04.2012) сообщено, что ООО «Маркет-Люкс» оказывало ООО «ТД «Развитие плюс М» услуги по изготовлению баннера (в соответствии с договором на изготовление рекламной продукции от 24.11.2011), а также по его размещению на рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28 (в соответствии с договором возмездного оказания услуг от 24.11.2011). Указанная реклама была размещена на рекламной конструкции, арендованной ООО «Маркет-Люкс» у ООО «Сервис Плюс» (владельца рекламной конструкции). Также представителем ООО «Маркет-Люкс» сообщено, что рассматриваемая реклама никоим образом не нарушает законодательство Российской Федерации о рекламе, поскольку она не привлекает внимание к алкогольной продукции, а лишь к факту открытия магазина «Градус».

Исследовав материалы дела № 8300/05-2012, заслушав пояснения представителей лиц, участвовавших в деле, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу алкомаркета низких цен «Градус» (магазина алкогольной продукции), размещенную на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение исполняющего обязанности Главы администрации г. Ульяновска (исх. № 292-01 от 20.01.2012, вх. № 403 от 20.01.2012), в котором указано, что в Администрацию г. Ульяновска поступают многочисленные обращения граждан по поводу рекламы алкомаркета «Градус» и алкогольной продукции в нём реализуемой, размещенной на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28а (возле алкомаркета «Градус»), а также на внешних стенах указанного здания

(служебная записка № 103 от 17.02.2012).

К обращению приложены фотографии рекламных конструкций, установленных на внешних стенах здания, расположенного по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28а, а также на рекламной конструкции (билборде), установленной вблизи алкомаркета «Градус».

Реклама, размещенная на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28а (возле алкомаркета «Градус»), имеет следующее содержание.

В верхней части рекламы выполнена надпись «Супермаркет низких цен». В нижней части рекламы крупными буквами выполнена надпись «ГРАДУС», где в букве «У» изображен ромб зеленого цвета и над которой приведены две надписи «Открылся», являющиеся стилистическим продолжением этой буквы. Выше и ниже надписи «ГРАДУС» выполнены надписи «ALCOGRADUS.RU» и «ООО ТД «Развитие Плюс» 432008, г. Ульяновск, Западный бульвар, 20а», соответственно. Все надписи выполнены шрифтом белого цвета на красном фоне. В левом нижнем углу рекламы (в рекламе на обратной стороне билборда – в правом нижнем углу) изображен красный язычок с зелёной стрелкой.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального 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; 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.

Согласно ч. 4 ст. 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация, распространяющаяся на рекламной конструкции, размещенной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28а, является рекламой, поскольку адресована неопределённому кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - магазину алкогольной продукции (алкомаркету) «Градус».

Следовательно, в рекламе сети магазинов алкогольной продукции необходимо соблюдать требования, предусмотренные для производства и размещения рекламы алкогольной продукции.

Ульяновское УФАС России не может принять во внимание довод ООО «ТД

«Развитие плюс М» о том, что алкомаркет низких цен «Градус» не является специализированным магазином, реализующим исключительно алкогольную продукцию, в результате чего на рассматриваемую рекламу не должны распространяться требования ст. 21 Федерального закона «О рекламе». Данный довод опровергается следующими обстоятельствами.

Фирменным наименованием магазинов ООО «ТД «Развитие плюс М» является наименование «Алкомаркет низких цен «Градус». В названии магазина «ГРАДУС» буква «У» стилизована под рюмку (зеленый ромб в ней символизирует зеленый напиток - некое зелье). Кроме того, рассматриваемая реклама содержит наименование принадлежащего ООО «ТД «Развитие плюс М» Интернет-сайта www.alcogradus.ru. В русском языке отсутствуют слова, которые не связывали бы корень «алко» со спиртосодержащей продукцией. Указанный сайт www.alcogradus.ru содержит рекламу алкогольной продукции, реализуемой в торговой сети «Градус», в том числе, перечень магазинов данной торговой сети (с указанием адресов).

Рассматриваемый билборд установлен рядом с алкомаркетом «Градус», расположенным по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28а. На здании алкомаркета размещена вывеска «Алкомаркет ГРАДУС», в которой слово «ГРАДУС» выполнено стилистически одинаково со словом «ГРАДУС» в рекламе. На фасаде здания размещены плакаты, на которых на красном фоне изображены фужеры и бокалы с прозрачными напитками, а также присутствует наименование торговой точки - «Алкомаркет низких цен ГРАДУС», в котором слово «ГРАДУС» также выполнено стилистически одинаково со словом «ГРАДУС» в рекламе. Таким образом, в сознании потребителей словосочетание «Супермаркет низких цен ГРАДУС», присутствующее в рекламе, созвучно словосочетаниям «Алкомаркет ГРАДУС» и «Алкомаркет низких цен ГРАДУС», и ассоциируется с торговой точкой ООО «ТД «Развитие плюс М», реализующей алкогольную продукцию. Это подтверждают, в том числе, имеющиеся в материалах дела № 8300/05-2012 обращения граждан г. Ульяновска, поступившие в адрес Администрации г. Ульяновска. Ассоциацию рекламы с торговой точкой по реализации алкогольной продукции усиливают используемое в рекламе сочетание цветов (красный фон, белые буквы, зеленый ромб) и стилистика написания слов (шрифт).

Согласно п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 21 Федерального закона «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).

Однако в нарушение вышеуказанных норм закона реклама магазина алкогольной продукции «Градус» размещена на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28а (возле алкомаркета «Градус»), и не содержит предупредительной надписи о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 2 ст. 21 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ч. 3 ст. 21 - рекламодаделец и рекламодатель.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоделем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламная конструкция, установленная по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28, принадлежит ООО «Сити» в соответствии с договором на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 213/2008 от 16.06.2008, заключенным между Комитетом по управлению городским имуществом мэрии г. Ульяновска и ООО «Сити», и разрешением на установку рекламной конструкции № 372, выданного ООО «Сити» на период с 07.06.2008 по 07.06.2013.

Согласно договору аренды сторон билбордов № 17-2012 от 30.11.2011 ООО «Сити» передало ООО «Сервис Плюс» в аренду, в том числе, стороны А и В билборда, установленного по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28, на период с 01.12.2011 по 31.12.2011.

В соответствии с договором возмездного оказания услуг от 30.12.2011, заключенным между ООО «Маркет-Люкс» (заказчик) и ООО «Сервис Плюс» (исполнитель), последнее обязуется оказать услуги по размещению информационных материалов (далее - РИМ), предоставляемых заказчиком, клиентом заказчика по поручению заказчика на средствах наружной рекламы. Исполнитель производит монтаж/демонтаж РИМ и обеспечивает надлежащее состояние РИМ и рекламных конструкций. Заказчик обеспечивает предоставление исполнителю РИМ с эскизом и схемой составления элементов. При этом, согласно п.п. 2.3.5 и 2.3.9 договора по требованию исполнителя заказчик обязан предоставить документальное подтверждение достоверности рекламной информации, а также обеспечить на РИМ размещение информации в соответствии с требованиями Федерального закона «О рекламе» и действующего законодательства. Исполнитель не несет ответственности за досрочный демонтаж РИМ по требованию уполномоченных органов в случае неисполнения заказчиком обязательств, указанных в пункте 2.3.9.

Согласно договору на изготовление рекламной продукции от 24.11.2011, заключенному между ООО «Маркет-Люкс» (исполнитель) и ООО «ТД «Развитие плюс М» (заказчик), исполнитель обязуется по заданию заказчика выполнить изготовление рекламно-информационных средств по дизайн-проекту заказчика. Размещение рекламы на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28, осуществлялось ООО «Маркет-Люкс» на основании заключенного с ООО «ТД «Развитие плюс М» договора возмездного оказания услуг от 24.11.2011.

Следовательно, рекламодателем, в данном случае, является ООО «ТД «Развитие плюс М», а рекламодателем - ООО «Маркет-Люкс».

Согласно договору возмездного оказания услуг от 24.11.2011, заключенному между ООО «Маркет-Люкс» и ООО «ТД «Развитие плюс М», размещение рассматриваемой рекламы осуществлялось в период с 01.12.2011 по 31.12.2011, следовательно, распространение рекламы алкомаркета «Градус» на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28, в настоящее время прекращено.

С учетом изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу алкомаркета низких цен «Градус», размещенную на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Ульяновск, Западный бульвар, д. 28, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, поскольку распространение рекламы прекращено.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 24.04.2012.

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