



АРБИТРАЖНЫЙ СУД НОВОСИБИРСКОЙ ОБЛАСТИ
ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Р Е Ш Е Н И Е

16 апреля 2014 года

Дело № А45-1432/2014

Резолютивная часть решения объявлена 09 апреля 2014 года

Решение в полном объеме изготовлено 16 апреля 2014 года

Арбитражный суд Новосибирской области в составе судьи Булаховой Е.И., при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Амельченко О.И., рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Капитал» г. Новосибирск к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области г. Новосибирск о признании незаконным решения от 01.01.2013 № 64

при участии в судебном заседании представителей заявителя – Баталова Т.Ю. по доверенности от 11.03.2014, паспорт заинтересованного лица – Максимейко Е.В. по доверенности от 09.01.2014, служебное удостоверение

установил: общество с ограниченной ответственностью «Капитал» (далее – заявитель, общество) обратилось в Арбитражный суд Новосибирской области с заявлением о признании незаконным решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – заинтересованное лицо, УФАС) № 64 от 01.11.2013. Данным постановлением общество признано нарушившим требования Закона о рекламе.

По мнению заявителя, решение УФАС незаконно, так как не доказана вина общества в нарушении Закона о рекламе.

Заинтересованное лицо в соответствии с отзывом возражает против заявленных требований и указывает, что вынесенное постановление является правомерным и вынесено в соответствии с действующим законодательством.

Исследовав материалы дела, арбитражный суд установил следующие фактические обстоятельства дела.

22.07.2013 в УФАС поступило заявление гражданина (вх. №№ 1910э, 1916э) по факту размещения в июле 2013 года на дверях супермаркета «Универсам удачных покупок», находящегося по адресу г. Новосибирск, ул. Троллейная, д. 22/1, информации следующего содержания: «День пивовара -19-21 июля до - 30% Скидка не распространяется на товар участвующий в других акциях» с изображением стаканов пива «Сибирская корона», а также логотипами пивных марок «Старпрамен», «Левенбрау», «Стелла Артуа», «Хугарден», «Жигулевское», «Клинское». Вместе с изображением были представлены фотоизображения указанной информации.

УФАС была проведена проверка фактов, изложенных в обращении, в результате чего установлено следующее.

В акте фиксации информации от 23.07.2013 не было установлено размещение указанной информации на дверях супермаркета. Из письма общества от 13.08.2013 следовало, что в июле 2013 года в сети магазинов «Универсам» проводилась акция «День Пивовара». В торговом зале, где продается алкогольная продукция, в частности пиво, размещались плакаты формата А1. Организатором акции и изготовителем рекламных плакатов, размещаемых в торговых залах, является ООО «Капитал». В связи с этим отсутствует договор с рекламодателями на изготовление и (или) размещение указанной рекламы, согласованные и подписанные сторонами макет рекламы. В магазине «Универсам» по указанному адресу также в зале были размещены плакаты с рекламой акции «День Пивовара». Плакат, размещенный на двери магазина, информационным полем был направлен в сторону торгового зала.

Однако физическим лицом, подавшим жалобу, были представлены фотоизображения, подтверждающие размещение 19.07. 2013 года на дверях супермаркета «Универсам удачных покупок» информации следующего содержания: «День пивовара -19-21 июля до - 30% _ Скидка не распространяется на товар участвующий в других акциях» с изображением стаканов пива «Сибирская корона», а также логотипами пивных марок «Старпрамен», «Левенбрау», «Стелла Артуа», «Хугарден», «Жигулевское», «Клинское».

01 ноября 2013 года УФАС вынесено решение по признакам нарушения законодательства о рекламе. Общество признано нарушившим требования пунктов 5, 6 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), так как размещенная в июле 2013 года на дверях супермаркета

«Универсам удачных покупок», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Троллейная, д. 22/1, информация следующего содержания: «День пивовара -19-21 июля до - 30% _ Скидка не распространяется на товар участвующий в других акциях» с изображением стаканов пива «Сибирская корона», а также логотипами пивных марок «Старпрамен», «Левенбрау», «Стелла Артуа», «Хугарден», «Жигулевское», «Клинское» признана ненадлежащей рекламой.

Общество, не согласившись с указанным решением, обратилось в арбитражный суд.

Изучив доводы заявления, исследовав представленные в материалы дела доказательства, заслушав в судебном заседании пояснения представителей лиц, участвующих в деле, арбитражный суд пришел к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения заявленных требований.

В соответствии с частью 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Пунктами 1, 4, 5 статьи 3 Закона № 38-ФЗ установлено, что реклама - это 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона № 38-ФЗ 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.

Ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Закона № 38-ФЗ).

Информация, размещенная на дверях магазина «Универсам удачных покупок», является рекламной, так как привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару (в том числе пиву), изображенному на рекламных плакатах и реализуемому в указанной точке продажи, и способствует его продаже, что в полной мере соответствует определению рекламы, содержащемуся в Законе о рекламе.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 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. В соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 21 Закона о рекламе, реклама алкогольной продукции 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.

Как следует из материалов дела в вышеуказанном здании расположено структурное подразделение «Звездный» Муниципального бюджетного образовательного учреждения дополнительного образования детей культурно-спортивного центра «Современник», также в непосредственной близости от здания магазина «Универсам удачных покупок» расположены: медицинское учреждение (стационар) Центра планирования семьи и репродукции (ул. Киевская, 1). Расстояние от рекламы алкогольной продукции, размещенной на магазине «Универсам удачных покупок», до здания, в котором расположена указанная организация, составляет 37,6 метров; вечерняя сменная общеобразовательная школа № 10, Муниципальное бюджетное учреждение дополнительного образования детей г. Новосибирска «Специализированная детско-юношеская школа олимпийского резерва по боксу» (ул. Троллейная, 20а). Расстояние от рекламы алкогольной продукции, размещенной на магазине «Универсам удачных

покупок», до здания, в котором расположены указанные организации составляет 31 метр. Более того, указанные учреждения располагаются прямо напротив магазина «Универсам удачных покупок».

Таким образом, размещение рассматриваемой рекламы на расстоянии менее ста метров от указанных учреждений является нарушением пункта 6 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

Довод заявителя о том, что им были приняты все зависящие от него меры по соблюдению законодательства о рекламе, в связи с чем отсутствует вина общества во вменяемом нарушении, а также о том, что контроль за соответствием рекламных материалов текущему законодательству в каждом конкретном магазине сети «Универсам удачных покупок» лежит на управляющем магазина, отклоняется арбитражным судом.

Ответственность за нарушение требований части 2 статьи 21 Закона о рекламе в соответствии с частью 7 статьи 38 настоящего Федерального закона несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Представленными в дело доказательствами подтверждается то, что общество осуществляет свою деятельность в супермаркете «Универсам удачных покупок» по адресу г. Новосибирск, ул. Троллейная, 22/1.

Заявителем были представлены рекламные макеты с вышеуказанной рекламой. В письме от 13.08.2013 общество поясняет, что организатором акции и изготовителем рекламных плакатов, размещаемых в торговых залах, является ООО «Капитал». Учитывая изложенное, рекламодателем является общество и ненадлежащее исполнение обязанностей работником организации не может являться основанием для освобождения юридического лица от ответственности.

В связи с указанным выше судом отклонено ходатайство заявителя о привлечении к участию в деле в качестве третьего лица без самостоятельных требований Иванченко Галины Ивановны, являющейся управляющей магазином.

Таким образом, общество обоснованно признано нарушившим пункты 5, 6 части 2 статьи 21 Закона о рекламе, а информация, размещенная в июле 2013 года на

дверях супермаркета «Универсам удачных покупок», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Троллейная, д. 22/1, следующего содержания: «День пивовара -19-21 июля до - 30% _ Скидка не распространяется на товар участвующий в других акциях» с изображением стаканов пива «Сибирская корона», а также логотипами пивных марок «Старпрамен», «Левенбрау», «Стелла Артуа», «Хугарден», «Жигулевское», «Клинское» признана ненадлежащей рекламой.

Отклоняются доводы заявителя о том, что административным органом не установлено факта размещения рекламы на дверях магазина информационным полем наружу.

Из материалов проверки следует, что рекламная акция носила кратковременный характер – с 19 по 21 июля 2013 года. Данные фактические обстоятельства не оспариваются сторонами.

Физическим лицом, подавшим жалобу, в УФАС по НСО были представлены фотоизображения, подтверждающие размещение 19.07.2013 года на дверях супермаркета «Универсам удачных покупок» информации следующего содержания: «День пивовара -19-21 июля до - 30% _ Скидка не распространяется на товар участвующий в других акциях» с изображением стаканов пива «Сибирская корона», а также логотипами пивных марок «Старпрамен», «Левенбрау», «Стелла Артуа», «Хугарден», «Жигулевское», «Клинское». Представленные фотографии имеют привязку к определённому магазину и к информационной вывеске на магазине «Универсам удачных покупок» с указанием адреса магазина. На фотографиях имеется дата фотографирования – 19.07.2013.

При таких обстоятельствах суд признает доказанным факт размещения ненадлежащей рекламы.

Поскольку заявителем иных обстоятельств незаконности оспариваемого решения не представлено, арбитражный суд пришел к убеждению, что требование заявителя о признании решения № 64 от 01.11.2013 является незаконным и удовлетворению не подлежит.

Руководствуясь статьями 110, 167, 168, 169, 170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявленного требования отказать.

Решение арбитражного суда, не вступившее в законную силу, может быть обжаловано в порядке апелляционного производства в течение месяца после его принятия в Седьмой арбитражный апелляционный суд г. Томск.

Решение, вступившее в законную силу, может быть обжаловано в порядке кассационного производства в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления его в законную силу при условии, что оно было предметом рассмотрения арбитражного суда апелляционной инстанции или суд апелляционной инстанции отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы.

Судья

Е.И. Булахова