

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 028/05/21-591/2023

«08» сентября 2023 г. г. Благовещенск

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

Председатель Комиссии: Дегодьев Александр Сергеевич,  
руководитель Амурского УФАС России,

члены Комиссии: Николаева Юлия Игоревна – начальник отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России, Никулин Дмитрий Валерьевич – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти;

рассмотрев дело № 028/05/21-591/2023, возбужденное в отношении **индивидуального предпринимателя Маканникова Артема Витальевича** (ИНН: 280122931331, ОГРНИП: 321280100023112, паспорт серия 1011 № 310515, выдан МО УФМС России по Амурской области в городе Благовещенске 10.05.2012, дата регистрации в качестве индивидуального предпринимателя 17.08.2021) (далее – ИП Маканников А.В.), по факту распространения рекламной информации с признаками нарушения пункта 4 части 2, пунктов 1, 9 части 3, части 6 статьи 5, пункта 6 части 1, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в отсутствие ИП Маканникова Артема Витальевича, уведомленного надлежащим образом о рассмотрении дела определением Амурского УФАС России от 08.08.2023 № АД/1933/23, получены сведения о возможности рассмотрения дела в отсутствие указанного лица),

УСТАНОВИЛА:

На основании Федерального закона от 31.07.2020 № 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации», Положения о федеральном государственном контроле (надзоре) в сфере рекламы, утвержденном постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1073, в целях осуществления надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе на территории Амурской области специалистами отдела товарных рынков и рекламы в период с 24 июля по 28 июля 2023 года проведено контрольное (надзорное) мероприятие без

взаимодействия с контролируемыми лицами в форме выездного обследования (далее – контрольное мероприятие), в ходе которого проведены осмотр и инструментальное обследование рекламы, размещенной на рекламных конструкциях на территории г. Благовещенска Амурской области.

Предметом контрольного мероприятия является соблюдение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями обязательных требований, установленных Федеральным законом «О рекламе» и иными нормативными актами Российской Федерации в сфере рекламы.

27.07.2023 в ходе выездного обследования (протокол осмотра рекламной конструкции от 27.07.2023) при проведении контрольного мероприятия (фотофиксации), установлено, что по адресу: ул. Островского, 42, размещены рекламные конструкции в виде вывесок по продаже алкогольной продукции магазина разливных напитков (бар) «ПИВНАЯ № 1».

На внешней стороне (фасаде) здания со стороны проезжей части над входом в магазин разливных напитков размещена вывеска с текстом следующего содержания: «Разливные напитки здесь! ПИВНАЯ № 1», дополненная слева направо изображениями образов орденов Октябрьской революции и В.И. Ленина:

Рис. 1

Вывеска, расположенная слева от входа с текстом: «Свежее ПИВО Темное Светлое БОЛЬШОЙ ВЫБОР» дополнена изображением руки с кружкой:

Рис. 2

Вывеска, расположенная на двери: «ПИВНАЯ № 1 РАЗЛИВНЫЕ НАПИТКИ ЗДЕСЬ!», дополнена изображением девушки, которая держит поднос с кружками:

### Рис. 3

Рассматриваемая информация, размещенная над входом в пивную, адресована неопределенному кругу лиц, по своему содержанию направлена на привлечение внимания («Разливные напитки здесь!»), формирование и поддержание интереса к магазину разливных напитков (бару) «ПИВНАЯ № 1» и продаваемым в нем товарам (разливное пиво), то есть содержит все признаки рекламы, закрепленные в пункте 1 статьи 3 Закона «О рекламе», и, следовательно, является рекламой, поскольку не является обычной вывеской магазина, преследующей цель исключительно информирования потенциальных потребителей о конкретном местонахождении торгового объекта.

Также Амурским УФАС России в ходе проведения контрольного надзорного мероприятия установлено, что по адресу: ул. Островского, д. 42, в магазине разливных напитков «ПИВНАЯ № 1» отсутствует обязательная информация для потребителей («Уголок потребителя»). Данная информация направлена письмом (от 07.08.2023 № АД/1912/23) в Управление Роспотребнадзора по Амурской области для принятия соответствующих мер.

25.08.2023 представлен ответ Управления Роспотребнадзора по Амурской области (исх. от 24.08.2023 № 28-00-08/80-3262-2023, вх. от 25.08.2023 № 3132-ЭП/23), согласно которому ИП Маканникову А.В. объявлено предостережение о недопустимости нарушения обязательных требований.

На справочно-информационном сайте «2ГИС» в сети «Интернет» (<https://2gis.ru/blagoveshensk/firm/70000001055613024>) имеется информация о режиме работы магазина разливных напитков «ПИВНАЯ № 1» (расположенного по адресу: ул. Островского, 42): круглосуточно и телефонного номера **+7(924)148-01-51**.

Амурским УФАС России направлен запрос оператору связи – ПАО «Мегафон» (исх. от 27.07.2023г. № АД/1778/236) о предоставлении сведений о владельце телефонного номера +7(924)148-01-51.

16.08.2023 ПАО «Мегафон» представило ответ (вх. № 2973-ЭП/23), согласно которому абонентский номер выделен юридическому лицу – ООО «Талант» (ИНН: 3808235111, зарегистрировано в г. Иркутске), которое 26.06.2020 исключен из ЕГРЮЛ в связи с внесением записи о недостоверности сведений о юридическом лице.

17.08.2023 Амурским УФАС России направлен запрос руководителям

территориальных ФАС России (исх. № АД/2116/23) о предоставлении информации по фактам распространения данной рекламы. Ответ на настоящую дату не поступил

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Между тем оценив содержание спорной информации, можно сделать вывод, что размещение призывных надписей и изображений орденов не является обязательной для размещения на вывеске информацией, следовательно, информация: *«Разливные напитки здесь! ПИВНАЯ № 1 Богатый выбор закусок и широкий ассортимент напитков»*, размещенная над входом в магазин разливных напитков (бар) является именно рекламой, а не просто вывеской.

Изображения орденов в рассматриваемой рекламе магазина разливных напитков (бар) «ПИВНАЯ № 1» по пропорциям, расположению изобразительных элементов, соответствуют описаниям знаков Ордена Ленина и Ордена Октябрьской революции и являются образами указанных государственных наград СССР.

Орден Ленина был учрежден постановлением Президиума ЦИК СССР 6 апреля 1930 г., являлся высшей наградой СССР за особо выдающиеся заслуги в революционном движении, трудовой деятельности, защите социалистического Отечества, развитии дружбы и сотрудничества между народами, укреплении мира и иные особо выдающиеся заслуги перед Советским государством и обществом.

Орден Октябрьской Революции – советский орден, учрежденный Указом Президиума Верховного Совета СССР от 31 октября 1967 года в честь 50-летия Октябрьской революции 1917 года. Второй по значимости (после Ордена Ленина) орден СССР.

Согласно части 6 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

К бранным словам относятся нецензурные слова, а также к таким словам, по мнению специалистов ФАС России, могут быть отнесены слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорбления.

К непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

Изображение государственных наград в целях рекламирования алкогольной продукции и мест их реализации, не отвечает общепринятым нормам поведения в обществе.

Таким образом, использование образов орденов в рекламе пива содержит признаки непристойности.

Кроме того, использование данных образов и выражений может оскорбить ветеранов и пожилых людей, для которых данная символика и лозунги советских времен является идейной ценностью, так как подспудно (неявно) принижает значимость заслуг реальных лиц, награжденных данными государственными наградами.

В связи с изложенным, рассматриваемая реклама содержит нарушение части 6 статьи 5 Закона «О рекламе».

Между тем пунктом 9 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие сведения об официальном или общественном признании, о получении медалей, призов, дипломов или иных наград.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

При этом использование словосочетания «**ПИВНАЯ № 1**» дополнительно привлекает внимание неопределенного круга лиц к рекламируемому товару, дает дополнительное преимущество перед конкурентами, может нанести вред другим хозяйствующим субъектам в данной сфере.

Согласно пункту 4 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе», недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно пункту 1 статьи 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

Таким образом, данная реклама обеспечивает преимущество магазину разливных напитков «ПИВНАЯ № 1» в информировании о своей деятельности, вводит потребителей в заблуждение и является способом привлечь клиентов.

Статьей 21 Закона «О рекламе» установлены требования и ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции.

Объектом рекламирования является магазин разливных напитков «ПИВНАЯ № 1» и такой вид алкогольной продукции как разливное пиво. При этом реклама является наружной.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 21 Закона «О рекламе», реклама алкогольной продукции не должна использовать образы людей и животных, в том числе выполненные с помощью мультипликации (анимации).

В соответствии с пунктом 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 частью 3 статьи 21 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).

Согласно пункту 16 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 N 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Поскольку спорная реклама ассоциируется у потребителей с определенным товаром - пивом, она должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе.

Статья 21 Закона «О рекламе» имеет основной целью ограничение распространения рекламы алкогольной продукции, поскольку государство уделяет повышенное внимание недопустимости употребления алкогольной продукции лицами младше 18 лет. Именно поэтому законодателем установлены столь жесткие ограничения для рекламы продукции данного вида.

Несмотря на установленные запреты, магазин разливных напитков «ПИВНАЯ № 1» разместил данную рекламу с целью привлечь внимание потребителей к товару - алкогольной продукции. Реклама алкоголя обращена лицевой стороной к проезжей части, что делает ее более доступной для восприятия потребителями, в том числе детьми и подростками в возрасте до 18 лет.

Целевое назначение информации, размещенной на вывесках, формирование у неопределенного круга лиц интереса к товару (в данном случае к алкогольной продукции) и способствование реализации этого товара.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения пункта 4 части 2, пунктов 1, 9 части 3, части 6 статьи 5, пункта 6 части 1, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований частей 2-8 статьи 5, части 3 статьи 21 Закона «О рекламе».

Рекламораспространитель в соответствии с частью 7 статьи 38 Закона «О рекламе» несет ответственность за нарушение требований части 2

статьи 21 Закона «О рекламе».

Амурским УФАС России предварительно установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, является: **индивидуальный предприниматель Маканников Артем Витальевич** (ИНН: 280122931331, ОГРНИП: 321280100023112, дата регистрации 17.08.2021).

Таким образом, в действиях ИП Маканникова А.В. имеются признаки нарушения пункта 4 части 2, пунктов 1, 9 части 3, части 6 статьи 5, пункта 6 части 1, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Закона «О рекламе».

Определением Амурского УФАС России от 08.08.2023 № АД/1933/23 в отношении ИП Маканникова А.В. возбуждено производство по делу № 028/05/21-591/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и назначено заседание Комиссии по рассмотрению дела на 08.09.2023 в 11-00.

ИП Маканников А.В. представил пояснения относительно рассматриваемого вопроса. Так, согласно письменным пояснениям предпринимателя (вх. от 05.09.2023 № 3358-ЭП/23), рекламные баннеры изготавливались им самостоятельно, документы на изготовление рекламы в настоящее время утрачены. При этом допущенные нарушения ИП Маканниковым А.В. устранены, баннеры демонтированы. Вместе с тем предприниматель не преследовал цели оскорбить кого-либо из потенциальных потребителей.

В качестве доказательства демонтажа рекламы пивной продукции приложены фотоматериалы:

Рис. 4

08.09.2023г. состоялось заседание комиссии Амурского УФАС России по рассмотрению дела № 028/05/21-591/2023.

ИП Маканников А.В. своевременно уведомил Амурское УФАС России о возможности рассмотрения дела в его отсутствие.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев материалы дела, приходит к следующим выводам.

Факт распространения рекламной информации с признаками нарушения пункта 4 части 2, пунктов 1, 9 части 3, части 6 статьи 5, пункта 6 части 1, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Закона «О рекламе» зафиксирован

специалистами управления 27.07.2023г.

ИП Маканников А.В. устранил допущенные нарушения до заседания Комиссии Амурского УФАС России путем демонтажа рекламных вывесок.

Комиссия Амурского УФАС России полагает, что предписание об устранении допущенного нарушения целесообразно не выдавать (на основании пункта 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922).

На основании части 4 статьи 38 Закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за нарушение выявленных нарушений предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктами 42-48, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1) Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 27.07.2023 в г. Благовещенске Амурской области по адресу: ул. Островского, 42, размещенную в виде наружных вывесок с информацией о продаже алкогольной продукции в магазине разливных напитков «ПИВНАЯ № 1» с текстом следующего содержания:

- «Разливные напитки здесь! ПИВНАЯ № 1». дополненная слева направо изображениями образов орденов Октябрьской революции и В.И. Ленина,

- «Свежее ПИВО Темное Светлое БОЛЬШОЙ ВЫБОР» дополнена

изображением руки с кружкой,

- «ПИВНАЯ № 1 РАЗЛИВНЫЕ НАПИТКИ ЗДЕСЬ!», дополнена изображением девушки, которая держит поднос с кружками,

поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 2, пунктов 1, 9 части 3, части 6 статьи 5, пункта 6 части 1, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2) Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе» не выдавать.

3) Передать материалы дела № 028/05/21-591/2023 уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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.

Решение в полном объеме изготовлено 08.09.2023г.