

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

председатель Комиссии - руководитель Управления,

члены Комиссии: – заместитель руководителя Управления – начальник отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг,

рассмотрев 26 декабря 2016 года дело № 693/15-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по обращению гражданина Б. от 27.10.2016, перенаправленного из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Мордовия с письмом от 03.11.2016 № 02/6352-04.10.16 (вх.№5279 от 10.11.2016), в котором сообщается о факте распространения на территории городского округа Саранск в октябре 2016 года с использованием рекламных конструкций (настенных панно), установленных на фасаде дома № 1 на улице Миронова, наружной рекламы магазина «СССР - ПИВО» с признаками нарушения пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии представителей:

заявителя – гр. Б. (предъявлен паспорт),

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - Индивидуального предпринимателя Б (ИНН; ОГРНИП; адрес (место регистрации)); адрес (место осуществления предпринимательской деятельности): 430034, РМ, г.Саранск, ул.Миронова, д.1, магазин «СССР - ПИВО»), интересы которой представляет. по доверенности. (выдана сроком на три года),

#### УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России поступило обращение гражданина Б. от 27.10.2016, перенаправленное из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Мордовия с письмом от 03.11.2016 № 02/6352-04.10.16 (вх.№5279 от 10.11.2016), в котором сообщается о факте размещения рекламы алкогольной продукции на фасаде дома 1 по улице Миронова в городе Саранске, в подтверждение чего к обращению приложены фотографии.

Поступившие сведения стали поводом для проведения специалистами Мордовского УФАС России наблюдения за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе на территории городского округа Саранск Республики Мордовия, в результате которого было выявлено наружное оформление фасада магазина «СССР - ПИВО» (город Саранск (Пролетарский район), улица Миронова, дом 1) с использованием двух носителей (настенных панно), содержащих следующую информацию (акт осмотра территории от 11.11.2016г.):

- на козырьке входной группы (общий вход) магазинов «ПРОДУКТЫ» и «СССР - ПИВО» установлено настенное панно, на поверхности которого на ярко красном

фоне нанесены текстовые надписи контрастного жёлтого цвета «СССР – ПИВО Традиции прошлого живое пиво», оформленные графическими изображениями герба и знака качества СССР;

- на торцевом фасаде дома, на уровне первого этажа, установлено настенное панно, на поверхности которого на ярко красном фоне нанесены текстовые надписи контрастного жёлтого и белого цвета «живое пиво СССР – ПИВО сюда не зарастет народная тропа», оформленные фотоизображением деревянного бочонка в обрамлении веток хмеля, а также графическими изображениями герба и знака качества СССР.

По данным обстоятельствам вынесено определение Мордовского УФАС России от 09.12.2016 № 1283 о возбуждении дела № 693/15-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, и таким определением ИП Б. признана лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

ИП Б. предоставила объяснение от 22.12.2016г. (вх.№6025 от 22.12.2016), к которому приложены: распечатка сведений об индивидуальном предпринимателе из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (по состоянию на 15.12.2016), ассортиментный перечень продукции реализуемой в магазине «СССР-ПИВО» (на дату:), копия свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей серия <...> копия свидетельства о постановке на учет физического лица в налоговом органе серия <...> копия уведомления Территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Республике Мордовия от, копия журнала учета объема розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции, копия договора аренды нежилого помещения от.

На заседании Комиссии заслушаны доводы сторон по делу.

Заявитель – гр. Б. поддержал свое письменное заявление и устно пояснил, что настенные панно с призывом «сюда не зарастет народная тропа» вывешены без согласия жильцов дома, в непосредственной близости от игровой детской площадки, где на виду у детей разгружается пиво, и выразил мнение, что рекламе пива здесь не место, а также сообщил о том, что один баннер со стены всё же был снят, в подтверждение чего предоставил фотографию (приобщена к материалам дела), сделанную 24.12.2016г.

., представляющий интересы ИП Б. (магазин «СССР-ПИВО»), поддержал письменное объяснение предпринимателя и пояснил, что настенные панно (баннеры) размещены как элементы красочного оформления магазина, которые не считали рекламой, а использовали как вывески с наименованием магазина, детализированными элементами дизайна для демонстрации покупателям специфики такого магазина, поэтому не получали у городской администрации разрешение на установку рекламных конструкций.

Также сообщил, что аналогичное оформление сетевых торговых точек используется в других местах нахождения магазинов «СССР - ПИВО».

Выслушав доводы сторон, Комиссия принимает во внимание мнение заявителя - гр. Б. о том, что рассматриваемая информация акцентирует внимание

населения на алкогольную продукцию – пиво, и при этом отклоняет позицию ИП Б., считающей настенные панно информационными вывесками.

Комиссия, исследовав имеющиеся документы и материалы, а также исходя из судебного толкования, изложенного в п. 16 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», согласно которому *информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара*, приходит к следующим выводам.

Совокупность демонстрируемой в наружном оформлении магазина «СССР – ПИВО» информации напрямую вызывает ассоциацию с конкретным товаром – живым пивом, к которому в обиходном смысле относится разливное пиво, предлагаемое как основной товар в специализированном предприятии торговли «СССР – ПИВО», для привлечения внимания к которому в наружном оформлении эффективно используются элементы дизайна - контрастные текстовые надписи «СССР – ПИВО Традиции прошлого живое пиво», «живое пиво СССР – ПИВО сюда не зарастет народная тропа», герб, знак качества СССР, деревянный бочонок в обрамлении веток хмеля, что формирует и поддерживает интерес неопределенного круга лиц к продавцу такого пива, и тем самым способствует его продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования рассматриваемой рекламы является специализированная торговая деятельность продавца разливного («живого») пива, индивидуализируемая коммерческим обозначением «СССР – ПИВО».

Рассматриваемая реклама продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО» распространяется с использованием рекламных конструкций (двух настенных панно), установленных на фасаде жилого дома № 1 на улице Миронова в городе Саранске, в непосредственной близости от входа в помещения двух магазинов «СССР – ПИВО» и «ПРОДУКТЫ».

В помещении магазина «СССР – ПИВО» розничную торговлю пивом осуществляет ИП Б., что подтверждается договором аренды нежилого помещения

от 01.03.2016г. (имеется в материалах дела), заключенным между гр. К. и ИП Б.

Б. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя за основным государственным регистрационным номером индивидуального предпринимателя, что подтверждается свидетельством о внесении записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, выданным Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 3 по Республике Мордовия, серия.

Согласно сведениям об индивидуальном предпринимателе – Б., размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы [egrul.nalog.ru](http://egrul.nalog.ru) (распечатка по состоянию на 15.12.2016 имеется в материалах дела), основным видом деятельности названного ИП является деятельность в области фотографии (ОКВЭД 74.20), одним из дополнительных видов деятельности – *торговля розничная пивом в специализированных магазинах* (ОКВЭД 47.25.12).

Специализированная направленность предпринимательской деятельности ИП Б. на розничную торговлю пивом, в том числе разливным, подтверждается ассортиментным перечнем продукции, реализуемой в магазине «СССР – ПИВО», и журналом учета объема розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции (имеются в материалах дела).

Следовательно, наружная реклама продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО» со дня организации торговли распространяется в предпринимательских интересах ИП Б. (г.Саранск, ул.Миронова, д.1, магазин «СССР – ПИВО»), выступившей рекламодателем и рекламораспространителем такой рекламы.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Между тем, к рекламе пива и его продавца законодательством Российской Федерации установлены специальные требования и ограничения.

Пиво относится к алкогольной продукции, что следует из норм статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта алкогольной и спиртосодержащей продукции».

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 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 частью 3 статьи 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).

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении 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.

Таким образом, наружная реклама продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО», распространяемая с марта по декабрь 2016 года с использованием рекламных конструкций, установленных на фасаде магазина «СССР-ПИВО» (ул.Миронова, д.1, пом.1), и без предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя (пива), нарушает требования пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», в связи с чем является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что *рекламодатель* несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 настоящего Федерального закона, а *рекламораспространитель* несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 5 статьи 21 настоящего Федерального закона.

Как установлено выше, Индивидуальный предприниматель Б. (ИНН; ОГРНИП) одновременно выступила рекламоделателем и рекламодателем, чьими действиями опосредовано и выражено распространение рассматриваемой ненадлежащей рекламы продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО».

При рассмотрении настоящего дела установлено, что ИП Б. использует аналогичную наружную рекламу в оформлении других торговых помещений, расположенных на территории Республики Мордовия, в связи с чем усматривается необходимость выдать ей предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 5 части 2 и части 3 статьи 21, пунктом 1 части 2 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать *ненадлежащей наружную рекламу «СССР – ПИВО Традиции прошлого живое пиво»*, сопровождаемую графическими изображениями герба и знака качества СССР, «*живое пиво СССР – ПИВО сюда не зарастет народная тропа*», сопровождаемую фотоизображением деревянного бочонка в обрамлении веток хмеля, а также графическими изображениями герба и знака качества СССР, которая распространяется в городе Саранске Республики Мордовия в марте – декабре 2016 года с использованием рекламных конструкций (двух настенных панно), установленных на фасаде магазина «СССР-ПИВО» (ул.Миронова, д.1, пом.1), и без предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя, что нарушает требования пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать рекламодателю и рекламораспространителю – Индивидуальному предпринимателю Б. (ИНН; ОГРНИП; адрес (место регистрации):) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 30 декабря 2016 года.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: