

Резолютивная часть решения оглашена 19 июня 2014г.

Решение изготовлено в полном объеме 23 июня 2014г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

К <...> ,

члены Комиссии:

Б<...> ,

Б<...> ,

рассмотрев дело № 58-ФАС22-Р/06-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в городе Барнауле наружной рекламы алкогольной продукции (пиво),

в отсутствие заявителя (о дате, времени и месте рассмотрения дела извещен надлежащим образом);

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламодателя ООО «Изумруд», директора И<...> ,

#### УСТАНОВИЛА:

06 мая 2014 года в Алтайское краевое УФАС России поступили материалы УМВД России по городу Барнаулу о размещении на фасаде здания по адресу: г. Барнаул, Телефонная ул., д. 28а рекламы алкогольной продукции «БАР «ХМЕЛЬНОЙ СОЮЗ» ЛЮБЫЕ РАЗЛИВНЫЕ НАПИТКИ ВНУТРИ НАВЫНОС И НА ЗАКАЗ ТЕЛ. 69-50-23» с изображением кружки с пенящимся напитком, помещенной в центре треугольника, по краям которого имеется надпись: «Внимание! зона повышенного розлива пива!».

Рассматриваемая реклама распространяется с признаками нарушения требований пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Заявитель считает, что наличие в названии бара слова «хмельной» вызывает ассоциацию о специализации бара на продаже напитков с содержанием хмеля, солода, то есть алкогольных; изображенная в рекламе пивная кружка с большим содержанием пены также вызывает ассоциацию о рекламе именно пива, а не иного напитка. Кроме того, УМВД России по городу Барнаулу, ссылаясь на Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», на Закон Алтайского края «О

регулировании отдельных отношений в сфере розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции на территории Алтайского края», указывает на то, что время продажи алкогольной продукции на территории края ограничено в период с 21-00 до 09-00 часов по местному времени, а отсутствие в рекламе информации о времени реализации алкогольной продукции, создает впечатление о круглосуточной реализации алкоголя (пива) на вынос и на заказ. Кроме этого, считает, что продажа товаров на заказ является дистанционным способом торговли, а согласно Постановлению Правительства РФ «Об утверждении правил продажи дистанционным способом», продажа алкогольной продукции не допускается дистанционным способом.

Присутствующий на заседании Комиссии директор ООО «Изумруд» И<...> факт распространения рекламы алкогольной продукции признал, но с тем, что на деятельность Общества (бар «Хмельной союз») распространяются ограничения указанных выше нормативно-правовых актов, не согласился, поскольку бар «Хмельной союз» оказывает услуги населению в области общественного питания, и в соответствии с ГОСТ Р 50762-2007 «Услуги общественного питания. Классификация предприятий общественного питания», утвержденным Приказом Ростехрегулирования от 27.12.2007 N 475-ст, имеет право осуществлять реализацию, в том числе алкогольной продукции, как в самом помещении бара, так и на вынос и на заказ.

Комиссия, исследовав материалы дела, изучив доказательства, заслушав мнение стороны, пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального 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.

Размещенная на фасаде здания по адресу: г. Барнаул, Телефонная ул., д. 28а рекламная информация «*БАР «ХМЕЛЬНОЙ СОЮЗ» ЛЮБЫЕ РАЗЛИВНЫЕ НАПИТКИ ВНУТРИ НАВЫНОС И НА ЗАКАЗ ТЕЛ, 69-50-23*» с изображением кружки с пенящимся напитком, помещенной в центре треугольника, по краям которого имеется надпись: «*Внимание! зона повышенного розлива пива!*» полностью соответствует легальному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к рекламируемой продукции, в том числе алкогольной (пиво).

Согласно материалам дела, по указанному адресу располагается бар «Хмельной союз», в котором осуществляет деятельность ООО «Изумруд» (г. Барнаул, Новороссийская, <...>), что подтверждается заключенным 04.07.2012г. договором аренды нежилого помещения № 485.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 13.05.2014г. основным видом деятельности ООО «Изумруд» является деятельность ресторанов и кафе (код ОКВЭД-55.30), дополнительными – деятельность баров, розничная торговля алкогольными и другими напитками (коды ОКВЭД-55.40, 52.25).

На основании свидетельства администрации Железнодорожного района г. Барнаула от 04.09.2013г. бар «Хмельной союз» (ООО «Изумруд») внесен в единый

реестр потребительского рынка и бытовых услуг г. Барнаула: вид услуг населению – общественное питание, специализация – бар.

Из рассматриваемой рекламной информации следует, что бар «Хмельной союз» предлагает алкогольный напиток (пиво) для потребления непосредственно в заведение, так и на вынос и на заказ по телефону.

Материалы проверки, представленные УМВД России по городу Барнаулу, не содержат доказательств того, что Общество осуществляет дистанционную продажу алкогольных продуктов (пива), а представитель ООО «Изумруд» указывает, что таким способом продажа напитков не производится.

В соответствии с пунктом 1 статьи 26 Федерального закона «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее - Федеральный закон № 171-ФЗ) запрещается розничная продажа алкогольной продукции с нарушением требований статьи 16 вышеуказанного Закона.

Согласно абзацу 1 пункта 5 статьи 16 Федерального закона № 171-ФЗ, не допускается розничная продажа алкогольной продукции с 23 часов до 8 часов по местному времени, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, и розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, а также розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой магазинами беспошлинной торговли.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 218-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «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 - Федеральный закон № 218-ФЗ) в пункт 3 статьи 1 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ внесены изменения, согласно которым действие Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ распространяется на деятельность по производству и обороту пива и пивных напитков.

В силу части 1 статьи 8 Закона Алтайского края от 06.02.2012 № 5-ЗС «О регулировании отдельных отношений в сфере розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции на территории Алтайского края» (далее - Закон № 5-ЗС) не допускается розничная продажа алкогольной продукции с 21 часа до 9 часов по местному времени, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, и розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, а также розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой магазинами беспошлинной торговли.

Из анализа приведенных норм права следует, что на территории Алтайского края продажа алкогольной продукции допускается в период с 21 часа до 9 часов при

оказании услуг общественного питания.

Приказом Ростехрегулирования от 03.11.2009 № 495-ст. утвержден Национальный стандарт ГОСТ Р 50764-2009 «Услуги общественного питания. Общие требования» (далее - ГОСТ Р 50764-2009).

Согласно пункту 3.1 ГОСТ Р 50764-2009, услугой общественного питания является деятельность исполнителя (предприятий общественного питания юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) по удовлетворению потребностей потребителя в продукции общественного питания, в создании условий для реализации и потребления продукции общественного питания и покупных товаров, в проведении досуга и в других дополнительных услугах.

Пункт 4.1 ГОСТ Р 50764-2009 к услугам общественного питания относит, в том числе услуги по организации потребления продукции общественного питания и обслуживанию. При этом согласно пункту 4.4 ГОСТ Р 50764-2009, услуги по организации потребления продукции общественного питания и обслуживанию включают, в том числе, организацию потребления алкогольных и безалкогольных напитков на месте оказания услуг.

Как следует из пункта 4.5 ГОСТ Р 50764-2009, услуги по реализации продукции общественного питания включают: Услуги по реализации продукции общественного питания и покупных товаров на вынос из зала предприятия общественного питания.

Кроме этого, в соответствии с пунктом 4.1 введенного с 27 декабря 2007 года в действие ГОСТа Р 50762-2007 «Услуги общественного питания». Классификация предприятий общественного питания» (далее - ГОСТ Р 50762-2007), предприятия общественного питания в зависимости от характера их деятельности подразделяются на несколько видов, одним из которых являются предприятия, организующие производство, реализацию продукции общественного питания и обслуживание потребителей с потреблением на месте и на вынос (вывоз) с возможностью доставки (рестораны, бары, закусочные, столовые, предприятия быстрого обслуживания, кофейни).

В силу пункта 4.4 ГОСТ Р 50762-2007 бар - это предприятие общественного питания, оборудованное барной стойкой и реализующее в зависимости от специализации алкогольные и (или) безалкогольные напитки, горячие и прохладительные напитки, коктейли, холодные и горячие закуски и блюда в ограниченном ассортименте, покупные товары.

С учетом изложенного, из материалов дела достоверно следует, что реализация алкогольной продукции (пива) осуществляется ООО «Изумруд» как предприятием общественного питания и при оказании услуг общественного питания.

Реклама «*БАР «ХМЕЛЬНОЙ СОЮЗ» ЛЮБЫЕ РАЗЛИВНЫЕ НАПИТКИ ВНУТРИ НАВЫНОС И НА ЗАКАЗ ТЕЛ, 69-50-23*» с изображением кружки с пенящимся напитком, помещенной в центре треугольника, по краям которого имеется надпись: «*Внимание! зона повышенного розлива пива!*» размещена в городе Барнауле на фасаде здания по улице Телефонная, д. 28а, в котором расположен бар «Хмельной союз», с целью информирования неограниченного числа лиц о роде деятельности организации и о видах алкогольной продукции, продаваемой такой организацией.

Действие рекламы алкогольной продукции (пива) направлено на неограниченное количество лиц, в том числе на тех, кто не является потребителями такой продукции (например, несовершеннолетние), поскольку размещение рекламы алкогольной продукции на фасаде здания бара, то есть способом, обеспечивающим ее свободное восприятие, делает такую рекламу доступной для этих лиц.

Согласно пункту 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.

Таким образом, наружная реклама алкогольной продукции, реализуемой по адресу: Телефонная ул., д. 28а в городе Барнауле, распространяется с нарушением пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», что указывает на ненадлежащую рекламу - рекламу, не соответствующую требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, рассматриваемая наружная реклама алкогольной продукции, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы алкогольной продукции является ООО «Изумруд», что подтверждается материалами дела.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Директор ООО «Изумруд» И<...> в заседании Комиссии представил доказательства устранения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что в соответствии с пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, свидетельствует о нецелесообразности выдачи предписания.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу алкогольной продукции «*БАР «ХМЕЛЬНОЙ СОЮЗ» ЛЮБЫЕ РАЗЛИВНЫЕ НАПИТКИ ВНУТРИ НАВЫНОС И НА ЗАКАЗ ТЕЛ, 69-50-23*» с изображением кружки с пенящимся напитком, помещенной в центре треугольника, по краям которого имеется надпись: «*Внимание! зона повышенного розлива пива!*», размещенную по адресу: г. Барнаул, Телефонная ул., 28а, ненадлежащей, поскольку при ее распространении нарушено требование пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать ввиду нецелесообразности.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.3 КоАП РФ.

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

<...>