

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №54-ФАС22-Р/06-18

Решение в полном объеме изготовлено 06 сентября 2018 г. г.Барнаул

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

Председатель:

Б<...> – врио заместителя руководителя управления,

Члены Комиссии:

К<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

П<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 54-ФАС22-Р/06-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения по адресу: г. Барнаул, пер. Ядринцева, д. 145 (магазин рыбных деликатесов и разливных напитков «Ни Хвоста, Ни Чешуи»), рекламы алкогольной продукции (пива), в которой усматриваются признаки нарушения ст.8, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – рекламодателя и рекламораспространителя, ИП Фалеева <...> (ИНН 220413268262, адрес: <...>), УСТАНОВИЛА:

20 апреля 2018г. Алтайским краевым УФАС России выявлен факт размещения и распространения по адресу: г. Барнаул, пер. Ядринцева, д. 145, наружной рекламы следующего содержания: «ШАШЛЫЧНАЯ БОЧКОВОЕ подача воздухом КРУГОСУТОЧНО» и «ЖИВОЕ БОЧКОВОЕ БАРНАУЛЬСКОЕ РАЗЛИВНОЕ ДАВИМ ВОЗДУХОМ БЕЗ ДОБАВЛЕНИЯ ВОДЫ бар-магазин НИ ХВОСТА НИ ЧЕШУИ доставка/ предзаказ ул. Ядринцева, 145 +9609566366 » и «СЕВЕРНАЯ РЫБА СИГ, МУКСУН, ОМУЛЬ ЧИР, НЕЛЬМА доставка/ предзаказ ул. Ядринцева, 145 +960956 6366 бар-магазин НИ ХВОСТА НИ ЧЕШУИ МЯСО ДИЧИ МАРАЛ КОБАН ОЛЕНЬ ЛОСЬ КОСУЛЯ ЯК МЕДВЕДЬ ПТИЦА», в котором усматриваются признаки нарушения ст.8, п.2 ч.5 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

20 июня 2018г. Алтайским краевым УФАС России возбуждено производство по делу №54-ФАС22-Р/06-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП Фалеева <...> (ИНН 220413268262).

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

ИП Фалеев <...> на рассмотрение дела 18.07.2018г., 16.08.2018г. и 04.09.2018г. не явился.

Согласно выписке из ЕГРИП Ф<...> (ОГРНИП 307220404500014) зарегистрирован Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы России №15 по Алтайскому краю 14.02.2007г. Юридический адрес лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, в указанной выписке отсутствует.

Определение о возбуждении (исхд. №2954/7 от 20.06.2018г.), определения об

отложении рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе (исхд. №3472/7 от 18.07.2018г. и исхд. №4019/7 от 16.08.2018г.), отправлены ИП Фелееву <...> заказными письмами с уведомлением на фактический адрес осуществления предпринимательской деятельности (магазин рыбных деликатесов и разливных напитков «Ни Хвоста, Ни Чешуи») г.Барнаул, пер. Ядринцева, д.145. По данному адресу ИП Фалеев <...> почтовую корреспонденцию не получает. Почтовая корреспонденция вернулась с пометкой «Истек срок хранения». Кроме того, 15.08.2018г. антимонопольным органом на абонентский номер <...> -<...>, указанный в электронном справочнике 2ГИС г.Барнаула по адресу: пер. Ядринцева, д.145 (магазин рыбных деликатесов и разливных напитков «Ни Хвоста, Ни Чешуи»), была направлена телефонограмма о возбуждении в отношении ИП Фалеева <...> дела №54-ФАС22-Р/06-18 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, с учетом того, что антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомить ИП Фалеева <...> о месте, времени и дате рассмотрения дела, ИП Фалеев <...> считается уведомленным. На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП Фалеева <...>.

04.09.2018г. Комиссия, рассмотрев материалы дела, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» 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. 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; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Согласно информации, размещенной на официальном сайте ОАО «Барнаульский пивоваренный завод»: <http://www.bpz.su/>, «Живое Барнаульское», «Барнаульское», «Бочковое Барнаульское» - являются марками пива, производимыми и реализуемыми Барнаульским пивоваренным заводом.

В силу статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция – пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Таким образом, обозначенная рекламная информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к рекламируемой алкогольной продукции (пиво), к продавцу рекламируемого

товара(бар-магазин «ни хвоста ни чешуи»), а также к оказываемым им услугам по реализации и доставке товаров, способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

Из рассматриваемой рекламной информации следует, что бар-магазин «Ни Хвоста Ни Чешуи»предлагает пиво ОАО «Барнаульский пивоваренный завод» подачей воздуха (без добавления воды) следующих марок:«Живое Барнаульское», «Барнаульское», «Бочковое Барнаульское», с целью информирования неограниченного числа лиц о роде деятельности организации и о видах реализуемой алкогольной продукции.

Действие рекламы алкогольной продукции (пива) направлено на неограниченное количество лиц, в том числе на тех, которые не являются потребителями такой продукции (например, несовершеннолетние), поскольку размещение рекламы алкогольной продукции посредством рекламной конструкции, то есть способом, обеспечивающим ее свободное восприятие, делает такую рекламу доступной для этих лиц.

Статьей 21 Федерального закона «О рекламе» установлены требования к рекламе алкогольной продукции.

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.

В соответствии с ч.4 ст. 2 Федерального закона «О рекламе», специальные требования и ограничения, установленные 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 Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения.

На основании изложенного, в рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в рассматриваемой рекламе указывается информация о доставке продуктов питания.

В соответствии со ст. 8 Федерального закона «О рекламе», в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Определение дистанционного способа продажи товара содержится в п. 2 ст. 497 ГК РФ, в соответствии с которым, договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 N 612 (далее - Правила).

Согласно Правилам, продажа товаров дистанционным способом - продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В силу п. 8 Правил продавец должен до заключения договора розничной купли-продажи (далее - договор) предоставить покупателю информацию об основных потребительских свойствах товара и адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, полном фирменном наименовании (наименовании) продавца, о цене и об условиях приобретения товара, о его доставке, сроке службы, сроке годности и гарантийном сроке, о порядке оплаты товара, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора. Согласно п. 20 договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

На основании изложенного, в данном случае у потребителя отсутствует прямой, непосредственный контакт с товаром либо его образцом до заключения договора, ознакомление товара происходит посредством изучения каталога, буклета, проспекта, фотоснимков, средств связи, в том числе на Интернет-сайте, указанном в рекламе. Указанное свидетельствует о том, что при заказе товара с доставкой у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром либо образцом товара при заключении договора купли-продажи.

Таким образом, рассматриваемая рекламная информация о доставке товаров (алкогольной, мясной, рыбной продукции) подпадает под понятие дистанционного способа продажи товаров.

По информации, представленной администрацией Железнодорожного района г.Барнаула (вхд. №186988 от 08.06.2018г.), в торговом объекте, расположенном по адресу: г. Барнаул, пер. Ядринцева. Д. 145, осуществляет деятельность ИП Фалеев <...> (ИНН220413268262).

Таким образом, установлено, что деятельность по реализации и доставке товаров (алкогольной продукции) дистанционным способом осуществляет ИП Фалеев <...> (ИНН 220413268262).

В рассматриваемой рекламе отсутствует информация, обязательная для указания в силу закона - фамилия, имя, отчество физического лица (индивидуального предпринимателя), осуществляющего продажу товаров дистанционным способом, таким образом, усматриваются признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований ст. 8 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель, ответственность за нарушение требований п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

Установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем

рассматриваемой рекламы является ИП Фалеев <...> (ИНН 220413268262). На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ИП Фалеевым <...> (ИНН 220413268262) ст.8, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе», что выражается в ненадлежащем размещении рекламы алкогольной продукции. В соответствии с п. 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает предписание лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь п.1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать наружную рекламу алкогольной продукции (пива), размещенную и распространенную по адресу: г. Барнаул, пер. Ядринцева, д. 145 (магазин рыбных деликатесов и разливных напитков «Ни Хвоста, Ни Чешуи»), ненадлежащей, так как при ее размещении и распространении нарушены требования ст.8, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать ИП Фалеева <...> нарушившим требования ст.8, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать ИП Фалееву <...> предписание о прекращении нарушения ст.8, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в суд в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии: Б<...>

Члены Комиссии: К<...>

П<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 63

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

06 сентября 2018 г. г. Барнаул

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

председатель Комиссии:

Б<...> – врио заместителя руководителя управления,

члены Комиссии:

К<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной

конкуренции и рекламы,

П<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

на основании своего решения от 06 сентября 2018г. по делу № 54-ФАС22-Р/06-18 о признании ненадлежащей наружной рекламы алкогольной продукции (пива), поскольку при ее распространении нарушены требования ст. 8 и п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Фалееву <...> в двадцатидневный срок с момента вынесения предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно прекратить распространение наружной рекламы алкогольной продукции (пива), по которой вынесено решение, так как при ее размещении и распространении нарушены требования ст. 8 и п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

2. ИП Фалееву <...> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 28 сентября 2018 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в суд в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии Б<...>

Члены Комиссии: К<...>

П<...>