

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 067/05/21-114/2019

«9» июля 2018 года г. Смоленск

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

председателя Комиссии: <...>;

<...>;

Члены Комиссии:

<...>.

рассмотрев дело № 067/05/21-114/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения наружной рекламы алкогольной продукции,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – индивидуального предпринимателя Ч. (адрес регистрации: Смоленская обл.; ИНН <...>);

заявитель М. (либо его представитель) на рассмотрение дела не явился, извещен о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

в Смоленское УФАС России 11.04.2019 поступило обращение М., в котором сообщается, что по адресу: <...>, размещается реклама пива. Заявителем была представлена фотография, магазин разливного пива, на внешней стене которого размещается информация следующего содержания:

«Табак. <...> разливное пиво».

Заявитель просит провести проверку соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе алкогольной продукции.

Должностными лицами Смоленского УФАС России 18.04.2019 был осуществлён осмотр информации, по указанному в обращении адресу: <...> и было установлено следующее. По адресу: <...>, расположен магазин разливного пива. На стене здания, с лева от входной двери размещается надпись – «ТАБАК», над входной дверью – «<...> разливное пиво». У входа в магазин с права, размещена табличка, на которой указано наименование, режим работы и сведения о лице осуществляющего деятельность в данном помещении. В указанном магазине по указанному выше адресу реализуется разливное пиво завода АО «П».

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе»): «Реклама - информация, распространяемая 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, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к

которым направлена реклама».

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации как предназначенность для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о неком лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Пунктом 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» от 08.10.2012 № 58 разъяснено, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Рекламная конструкция со словами в рассматриваемой надписи: «<...> разливное пиво» не может считаться обязательной к размещению в силу положений действующего законодательства, поскольку непосредственно направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - пиву от производителя АО «П», формирует и поддерживает интерес неопределенного круга потребителей к указанному товару. Размещенная на конструкции информация обладает оценочным, ассоциативным эффектом, способным воздействовать на сознание потребителя и подтолкнуть его к выбору соответствующего товара именно в указанном месте.

Таким образом, информация, «<...> разливное пиво», является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц – распространяется на улице города Смоленска и круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к реализуемому в магазине разливного пива товару (Брянскому пиву), тем самым способствует продвижению его на рынке.

В соответствии с Федеральным Законом от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ «Об обороте алкогольной продукции» (далее - Закон об обороте алкогольной продукции), алкогольная продукция - это 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Таким образом, к алкогольной продукции относится пиво с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции. В случае, если в пиве содержание этилового спирта не более 0,5 процента объема готовой продукции (так называемое безалкогольное пиво), то такое пиво не подпадает под понятие алкогольной продукции.

В размещаемой рекламе информация о том, что в рекламируемом пиве содержание алкоголя менее 0,5 процента объема готовой продукции отсутствует. Таким образом, размещаемая реклама пива является рекламой алкогольной продукции.

Согласно части 4 статьи 2 Закона «О рекламе»: «Специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом 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 настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения».

Таким образом, установленные Законом «О рекламе» запреты для рекламы алкогольной продукции, распространяются также на рекламу средства индивидуализации производителя и продавца алкогольной продукции.

Статьей 21 Закона «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения к рекламе алкогольной продукции.

В соответствии с требованиями пункта 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.

Указанная наружная реклама пива размещается на рекламной конструкции, стабильно установленной на внешней стене магазина разливного пива по адресу: <...>, что является нарушением пункта 5 части 2 статьи 5 Закона «О рекламе».

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)».

В размещаемой рекламе алкогольной продукции отсутствует предупреждение о вреде ее чрезмерного потребления, что является нарушением части 3 статьи 21 Закона «О рекламе».

Учитывая изложенное, размещение рекламы алкогольной продукции (пива), с указанием изготовителя, на рекламной конструкции стабильно установленной на внешней стене магазина разливного пива по адресу: <...>, в тексте которой отсутствует предупреждение о вреде её чрезмерного потребления является нарушением требований пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21, Закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона «О рекламе», реклама, не соответствующая

требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 Закона «О рекламе», согласно части 6 статьи 38 данного Закона, несет рекламодатель. Ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 и 3 статьи 21 Закона «О рекламе», согласно части 7 статьи 38 Закона «О рекламе», несет рекламораспространитель. Согласно статье 3 Закона «О рекламе»: «рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств».

Торговую деятельность в магазине разливного пива по адресу: <...>, индивидуальный предприниматель Ч. (адрес регистрации: Смоленская обл., ИНН <...>) осуществляет на основании договора аренды нежилого помещения № 5 от 01.01.2019. Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем указанной выше рекламы является индивидуальный предприниматель Ч.

Смоленским УФАС России 10.06.2019 было возбуждено дело № 067/05/21-114/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации в отношении индивидуального предпринимателя Ч. и назначено к рассмотрению на 09.07.2019.

В письме от 09.07.2019 индивидуальный предприниматель Ч. сообщил, что признаёт допущенное нарушение и пояснил, что наружная реклама была вывешена, в связи с неправильным истолкованием Закона «О рекламе», в части того, что подобная реклама запрещена только при указании определённого сорта пива. Индивидуальный предприниматель Ч.. нарушения обязуется устранить в ближайший срок.

На рассмотрении дела индивидуальный предприниматель Ч. поддержал доводы изложенные в письме.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 алкогольной продукции: «<...> *разливное пиво*», размещаемую на рекламной конструкции, установленной на внешней стене здания магазина разливного пива по адресу: <...>, в тексте которой отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции, что не допускается, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 статьи 21 и части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю Ч. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «10» июля 2019 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии: _____ <...>

Члены Комиссии: _____ <...>

_____ <...>