

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/8-356/2024

07 мая 2024 года
город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, врио заместителя руководителя Омского УФАС России,
члены Комиссии: <...>,

рассмотрев материалы дела № 055/05/8-356/2024, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, далее – ИП <...>) по факту распространения рекламы с нарушениями требований части 7 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии ИП <...>

УСТАНОВИЛА:

Омским УФАС России 13.03.2024 и 11.04.2024 выявлены факты распространения на рекламной конструкции, установленной в районе здания № 43 по проспекту Мира в городе Омске, информации следующего содержания: «**ФАНBEER** Пиво и пицца **Доставка** <...> Оцените вкус нашего пива 3 литра 200 р».

Кроме того, на фасаде вышеуказанного задания установлена рекламная конструкция с информацией: «*ΦΑΝΒΕΕR PIZZΑ TORINO Доставка тел.: <...>*»,

Согласно режимной вывеске деятельности в указанном магазине осуществляет
ИП <...>.

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 - это 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 - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания как к магазину

«ФАНБЕЕР»/«PIZZA TORINO», так и к услугам по дистанционной продаже и доставке товаров (пиво, пицца).

В статье 8 Федерального закона «О рекламе» установлено, что **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; фамилия, имя, отчество, идентификационный номер налогоплательщика - физического лица, не являющегося индивидуальным предпринимателем и применяющего специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход» на период действия Федерального закона от 27 ноября 2018 года № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход».

В нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» **информация о продавце, реализующем свои товары дистанционным способом, в рассматриваемой рекламе** на момент распространения **отсутствовала**.

Кроме того, статья 21 Федерального закона «О рекламе» устанавливает требования к рекламе алкогольной продукции. Законодателем предусмотрен на распространение рекламы такой продукции с помощью отдельных средств распространения рекламы (средства наружной рекламы, теле-, радиопрограммы, периодические печатные издания и др.), содержатся отдельные требования к содержанию рекламы такой продукции.

Согласно пункту 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» под *алкогольной продукцией* понимается 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, виноградная водка, бренди), вино, крепленое вино, игристое вино, включая российское шампанское, виноградосодержащие напитки, плодовая алкогольная продукция, плодовые алкогольные 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 содержится этилового спирта не более 0,5 процента объема готовой продукции (так называемое безалкогольное пиво), то такое пиво не подпадает под понятие алкогольной продукции. Соответственно, на рекламу такого пива не распространяются требования статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Следует отметить, что на совместном заседании Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и Экспертного совета по

недобросовестной конкуренции, состоявшемся 19.11.2015, представителями Союза российских пивоваров (некоммерческая организация, объединяющая производителей пивоваренной продукции Российской Федерации) был представлен знак безалкогольной продукции (пиктограмма), размещение которого в рекламе безалкогольного пива должно служить указанием на то, что рекламируемый напиток не содержит алкоголя, то есть не является алкогольной продукцией, а также способствовать формированию у потребителей ассоциации такой пиктограммы с безалкогольной продукцией.

Использование в рекламе безалкогольного пива знака (пиктограммы) безалкогольного пива, может рассматриваться как один из элементов рекламного сообщения, свидетельствующих о природе объекта рекламирования в целях донесения до потребителей информации о рекламировании безалкогольного пива. Нормы Федерального закона «О рекламе» не устанавливают специальных требований к рекламе безалкогольного пива, такая реклама должна соответствовать общим требованиям, предъявляемым к рекламе любых товаров (в частности, требованиям достоверности, корректности), при этом в силу особенностей, связанных с самим объектом рекламирования, такая реклама должна распространяться с учетом положений части 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе».

На основании изложенного, учитывая отсутствие в рассматриваемой рекламе указания на безалкогольный характер объекта рекламирования (например, информации о том, что пиво является безалкогольным, знака (пиктограммы) безалкогольного пива), **вышеуказанная реклама создает впечатление о том, что магазином «ФАНБЕЕР» предоставляется услуга по доставке любого пива, в том числе и алкогольного.**

Вместе с тем в пункте 14 части 2 статьи 16 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» установлено, что розничная продажа алкогольной продукции и розничная продажа алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания, за исключением случаев, указанных в пунктах 3 и 6 настоящей статьи, **дистанционным способом не допускается.**

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая** реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7

статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является и рекламодателем, и рекламораспространителем.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 и статьей 8 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 16.04.2024 в отношении ИП <...> возбуждено дело № 055/05/8-356/2024 по признакам нарушения требований части 7 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на указанное определение ИП <...> была представлена информация, согласно которой «... ИП <...> принял к сведению выявленные факты нарушения законодательства о рекламе со стороны Омского УФАС России. Признавая свою ответственность за нарушение требований в части 7 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> в кратчайшие сроки были предприняты действия по устранению всех нарушений, выявленных на вышеуказанных рекламных конструкциях. Так, на рекламных конструкциях слово «Доставка» было полностью скрыто под темной непрозрачной лентой. На наружной рекламе изображена стрелка в направлении магазина, что указывает, что описанные в рекламе товары можно приобрести в магазине. Кроме того, на рекламных конструкциях добавлен знак безалкогольной продукции (пиктограмма).

Таким образом, ИП <...> устранил нарушения требований в части 7 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе» на рекламных конструкциях.

Индивидуальный предприниматель обязуется в дальнейшем учитывать все положения закона о рекламе. В приложении к настоящему отзыву актуальные фотографии рекламных конструкций, установленных в районе здания № 43 по проспекту Мира».

Рассмотрев материалы дела, пояснения ИП <...>, Комиссия решила признать рекламу, распространённую ИП <...> 13.03.2024 и 11.04.2024 на рекламной конструкции, установленной в районе здания № 43 по проспекту Мира в городе Омске, а также на фасаде указанного здания, нарушающей требования части 7 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

В силу пункта 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламоателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что на момент рассмотрения настоящего дела вышеуказанные

нарушения устранены в добровольном порядке, Комиссией принято решение о нецелесообразности выдачи ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «*ФАНBEER Пиво и пицца Доставка <...> Оцените вкус нашего пива 3 литра 200 р*» и «*ФАНBEER PIZZA TORINO Доставка тел.: <...>*», распространенную 13.03.2024 и 11.04.2024 ИП <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) на рекламной конструкции, установленной в районе здания № 43 по проспекту Мира в городе Омске, и на фасаде вышеуказанного здания соответственно, ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5 и статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 07.05.2024.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>