РЕШЕНИЕ № 018/05/21-392/2019

резолютивная часть оглашена 15 августа 2019г. г. Ижевск

изготовлено в полном объёме 23 августа 2019г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: «…» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: «…» – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует); «…» - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «…» - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует), «…» – специалист 1 разряда финансово-административного отдела, кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № 018/05/21-392/2019, возбужденного в отношении ИП «…» и ИП «…» по факту распространения в печатном издании рекламы алкогольной продукции с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствии:

- заявителя – гражданина «…», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела, почтовое уведомление о вручении 42607237805437, содержащее копию определения об отложении дела № 018/05/21-392/2019 от 25.07.2019, вернулось в Удмуртское УФАС России по причине истечения срока хранения), также копия определения была направлена посредством электронной почты, на адрес «…» ;

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП «…», уведомленной о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42607237805420 от 08.07.2019),

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП «…», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42607237805413 от 08.07.2019),

- представителя заинтересованного лиц – ИП «…», уведомленной о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42607237805390 от 08.07.2019),

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Огни», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 42607237805383 от 18.07.2019),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике

(далее - Удмуртское УФАС России) 23.05.2019 поступило поручение ФАС России (вх. № 3917) о возбуждении дела по признакам нарушения ФЗ «О рекламе» по заявлению гражданина «…».

Ранее ФАС России письмом от 25.04.2019 № АК/34961/19 (вх. № 3439 от 07.05.2019) направила в адрес Удмуртского УФАС России обращение «…» (вх. № 59801/19 от 08.04.2019) о распространении рекламы алкогольной продукции в печатном издании, с признаками нарушения статьи 21 ФЗ «О рекламе».

По факту распространения вышеуказанной рекламы 24.05.2019 в отношении ИП «…» возбуждено дело № 018/05/21-392/2019 по признакам нарушения пункта 1) части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Определением № 018/05/21-392/2019 о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.05.2019, рассмотрение дела назначено на 25.06.2019 в 13 часов 00 минут.

Определением от 24.05.2019 срок рассмотрения дела продлен до 24.08.2019.

20.06.2019 ИП «…» (вх. № 4767э) представила копию договора «…», копию акта № «…», копию соглашения о внесении дополнения в договор № «…», копию заявки № 1 на производство и размещение рекламных и/или информационных материалов, копию макета рекламы, копию переписки по согласованию макета, копию агентского договора № «…», копию Устава редакции СМИ газеты «Мой PRO ГОРОД» от 09.01.2019, копию доверенности от 16.04.2019 и письменное пояснение, согласно которому в соответствии с агентским договором № «…» ИП «…» является агентом ИП «…». Согласно Уставу редакции, редакцией СМИ с 09.01.2019 является ИП «…».

На рассмотрение дела 25.06.2019 лица, участвующие в деле, не явились.

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев представленные ИП «…» документы и сведения, посчитала необходимым привлечь к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП «…» (ИНН «…», ОГРНИП «…») и в качестве заинтересованных лиц – ИП «…» (ИНН «…», ОГРНИП «…»), ООО «Огни» (ИНН 4345124068, ОГРН 1064345003580)

На основании изложенного, определением от 25.06.2019 рассмотрение дела № 018/05/21-392/2019 было отложено на 15.08.2019.

23.07.2019 ИП «…» представила (вх.№ 5621э) в Удмуртское УФАС России письменное пояснение, согласно которому в соответствии с Уставом редакции редакция самостоятельно осуществляет выпуск СМИ, в установленном порядке осуществляет переписку с гражданами, осуществляет оформление материалов в соответствии с требованиями соответствующих стандартов, технических условий, нормативных документов и договоров с контрагентами, контролирующими органами и другими организациями, осуществляет все действия, связанные с подготовкой к размещению информационных и иных материалов.

14.08.2019 ООО «Огни» (вх. № 6177э) представило копию договора № «…», копию заявки № 1 на производство и размещение рекламных и/или информационных материалов, копию макета, копию акта № «…», копию счета № «…», копию платежного поручения и письменное пояснение.

Согласно письменному пояснению, между ИП «…» и ООО «Огни» заключен договор № «…». По условиям данного договора, ИП «…» (Исполнитель) по заявке ООО «Огни» (Заказчик) возмездно выполняет работы/услуги по производству и размещению рекламных и иных информационных материалов в печатном издании «МОЙ PRO ГОРОД». Работа по согласованию рекламного материала происходила следующим образом: Заказчик заполнил заявку, в которой указал срок размещения рекламы, размеры, количество, направил фото продукции и сопроводительные документы на продукцию. Далее Исполнитель подготовил макет рекламы и направил Заказчику на согласование. Согласно договору № «…» Исполнитель обязан предупреждать Заказчика о возможных нарушениях законодательства о рекламе в части содержания рекламной информации.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 15.08.2019 лица, участвующие в деле, не явились.

ООО «Огни» письмом от 14.08.2019 вх. № 6177э, просило рассмотреть дело в отсутствии представителя ООО «Огни», в связи с отдаленностью места рассмотрения дела.

Комиссия, рассмотрев ходатайство ООО «Огни», пришла к выводу о возможности рассмотрения дела в отсутствии представителя Общества.

Изучив материалы дела № 018/05/21-392/2019, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

На странице 9 печатного издания – газеты ««МОЙ PRO ГОРОД» № 08 (119) 22.02.2019 размещена информация следующего содержания: «*ГРАДУС Транспортный проезд, 12 76-08-61 Пн-пт: 7.30-18.00, сб: 8.00-16.00, вс-вых Приглашаем Вас в новый магазин «ГРАДУС». Более 1000 наименований разных напитков по НИЗКИМ ЦЕНАМ…*» с предупреждением о вреде чрезмерного употребления алкоголя, с изображением бутылок различных марок вин с указанием их характеристик, произведенных в Российской Федерации и в том числе с изображением бутылки вина «Аркобалено» с указанием следующей характеристики «*Вино Аркобалено красное/белое п/сл 10.5% Ладога 0,75л*».

Согласно пункту 1) статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация с предупреждением о вреде чрезмерного употребления алкоголя, с изображением бутылок различных марок вин с указанием их характеристик, адресована неопределённому кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (различных марок вин, в том числе, вину «Аркобалено»), формирование и поддержание

интереса к ним, следовательно, является рекламой.

В соответствии с пунктом 1) части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в периодических печатных, за исключением рекламы пива и напитков, изготавливаемых на основе пива, а также вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда, которая не должна размещаться на первой и последней полосах газет, а также на первой и последней страницах и обложках журналов.

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной продукции и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольной продукцией является 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.

Исходя из открытых данных, единой информационной сети Интернет (сайт: https://www.monopolshop.com/catalog/wine/arkobaleno_semisweet/spb/) вино «Аркобалено», произведено в Италии. Доказательств, подтверждающих факт производства вина «Аркобалено» на территории Российской Федерации, не представлено.

Таким образом, распространение на станице 9 рекламы алкогольной продукции (вина «Аркобалено») в печатном издании - газете «МОЙ PRO ГОРОД» № 08 (119) 22.02.2019, нарушает требования пункта 1) части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе», поскольку размещение рекламы алкогольной продукции в периодических печатных запрещено. Рекламируемая алкогольная продукция не относится к пиву и напиткам, изготавливаемых на основе пива, а также к вину и игристому вину (шампанскому), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований частями 2-5 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

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

Деятельность печатного издания – газеты «МОЙ PRO ГОРОД» осуществляет учредитель «…», согласно свидетельству ПИ № ТУ 43-00648 от 08.11.2016 (адрес редакции: 610017, г. Киров, ул. Молодой Гвардии, д. 82, 4 этаж, оф. 407).

На основании договорных отношений между ИП «…» и ИП «…», ИП «…» и ООО «Огни», Удмуртское УФАС России приходит к следующим выводам.

Исходя из договора № «…», заключенного между ИП «…» (Агент) и ИП «…» (Принципал), Агент действует в интересах Принципала, обязуется за вознаграждение совершать от своего имени, но за счет Принципала, сделки с рекламодателями по распространению рекламы в газете «Мой PRO ГОРОД».

Между ИП «…» и ООО «Огни» заключен договор № 78 от 19.02.2018. По условиям данного договора, ИП «…» (Исполнитель) по заявке ООО «Огни» (Заказчик) возмездно выполняет работы/услуги по производству и размещению рекламных и иных информационных материалов в печатном издании «МОЙ PRO ГОРОД».

Согласно Закону РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» под редакцией средства массовой информации понимается организация, учреждение, предприятие либо гражданин, объединение граждан, осуществляющие производство и выпуск средства массовой информации.

В соответствии с пунктом 1.3 Устава редакции СМИ газеты «Мой PRO ГОРОД», утвержденным 09.01.2019, редакцией СМИ является ИП «…» (ИНН «…»).

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России, приходит к выводу о том, что ИП «…» (ИНН «…») является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы как лицо, осуществляющее распространение вышеуказанной рекламы на странице 9 в печатном издании - газете «МОЙ PRO ГОРОД» № 08 (119) 22.02.2019.

В соответствии с пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая тот факт, что ИП «…» с 09.01.2019 редакцией газеты уже не является (согласно Уставу редакции от 09.01.2019) и за производство и выпуск ответственности не несет, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о прекращении производства по делу в отношении «…» по признакам нарушения требований пункта 1) части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе», в связи с неподтверждением в действиях данного лица наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ИП «…» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о

рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «*ГРАДУС Транспортный проезд, 12 76-08-61 Пн-пт: 7.30-18.00, сб: 8.00-16.00, вс-вых Приглашаем Вас в новый магазин «ГРАДУС». Более 1000 наименований разных напитков по НИЗКИМ ЦЕНАМ…*» с предупреждением о вреде чрезмерного употребления алкоголя, с изображением бутылок различных марок вин с указанием их характеристик, произведенных в Российской Федерации и в том числе с изображением бутылки вина «Аркобалено» с указанием следующей характеристики «*Вино Акобалено красное/белое п/сл 10.5% Ладога 0,75л*», распространенную на странице 9 печатного издания «МОЙ PRO ГОРОД» № 08 (119) 22.02.2019,

ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1) части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

1. Признать индивидуального предпринимателя «…» (ИНН «…», ОГРНИП «…») рекламораспространиетелем, нарушившим требования пункта 1) части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе»;
2. Выдать индивидуальному предпринимателю «…» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела № 018/05/21-392/2019 уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении индивидуального предпринимателя «…» производства по делу об административном правонарушении предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП;
4. Производство в отношении индивидуального предпринимателя «…» прекратить, в связи с не подтверждением нарушения требований пункта 1) части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Решение и предписание могут быть обжалованы в суд в течение трех месяцев со дня их вынесения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии