

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 013/05/21-740/2020 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

19 октября 2020 года

г. Саранск, проспект Ленина,

14

Председатель Комиссии Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – временно исполняющий обязанности руководителя Управления, рассмотрев материалы о распространении в Республике Мордовия на территории городского округа Саранск наружной рекламы «ГЛАВПИВО главное пиво твоего района предупреждаем о вреде чрезмерного употребления пива» с использованием настенного панно, размещенного на фасаде дома, рядом с входом в магазин «ГЛАВПИВО ПРОДУКТЫ» (улица Веселовского, 40), с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

30 июля 2020 года на состоявшемся заседании Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России предметом обсуждения был фотоматериал от 24.07.2020, которым зафиксирован факт распространения информации «ГЛАВПИВО главное пиво твоего района предупреждаем о вреде чрезмерного употребления пива» с использованием настенного панно, размещенного на фасаде дома, рядом с входом в магазин «ГЛАВПИВО ПРОДУКТЫ» (улица Веселовского, 40). По результатам обсуждения члены экспертного совета большинством голосов признали, что такая информация по манере её исполнения является броской и запоминающейся, создает чёткое представление о специализированной направленности магазина, реализующего пиво, тем самым выделяет продавца пива и способствует его продвижению на рынке, в связи с чем рекомендовали антимонопольному органу рассмотреть необходимость возбуждения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе.

На основании полученных данных о событии, свидетельствующем о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Мордовского УФАС России произведен осмотр наружного оформления магазина «ГЛАВПИВО ПРОДУКТЫ» (город Саранск, улица Веселовского, 40) (акт осмотра территории от 29.09.2020), которым установлено следующее:

слева от входной группы в магазин, на фасадной части первого этажа здания, размещено настенное панно, на ярко-жёлтом фоне которого демонстрируются надписи «ГЛАВПИВО главное пиво твоего района предупреждаем о вреде чрезмерного употребления пива» и логотип, выполненный в виде круга с белым и красным контурами, в котором стилизованно изображены две наполненные пивные кружки и образ девушки-продавца в кокошнике с надписью «главпиво»;

над входом в магазин размещена вывеска с надписью «ГЛАВПИВО ПРОДУКТЫ»;

слева от входной двери магазина размещена табличка со сведениями «Общество с ограниченной ответственностью «Мордовская водка «Н» режим работы 10.00 –

22.00 Юр. адрес: 430016 г.Саранск, ул.Терешковой, д.7 ИНН 132701001 ОГРН 1171326002484»;

справа от входной двери магазина размещен плакат со сведениями «ИП Ч<...> выдано 27.10.2010г. ИФНС по Октябрьскому р-ну г.Саранска ПРОДУКТЫ режим работы 8:00 – 21:00 без перерыва и выходных».

Используемая на вывеске, табличке и плакате информация служит целям идентификации объекта торговли и направлена на извещение неопределенного круга лиц о его наименовании, фактическом нахождении и обозначении места входа, а также о режиме работы, тем самым носит справочно-информационный характер, поэтому такая информация, с учетом положений пунктов 3, 5 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе», не может быть признана рекламой.

Вместе с тем, демонстрируемая на настенном панно, ярко-выполненная информация, в которой содержится не только название «ГЛАВПИВО», но и логотип продавца (образ девушки-продавца в кокошнике с надписью «главпиво», изображение двух наполненных пивных кружек), осуществляющего торговую деятельность под таким названием, его тематический лозунг «главное пиво твоего района», и надпись «предупреждаем о вреде чрезмерного употребления пива», по совокупности сообщаемых сведений выделяет продавца «ГЛАВПИВО» и обращает к нему внимание неопределенного круга лиц путем акцентирования внимания к такому продавцу опосредованно через его логотип и лозунг, явно ассоциирующиеся у потребителей с возможностью приобрести у такого продавца конкретный товар – пиво, формирует и поддерживает интерес к такому продавцу, специализирующемуся на реализации пива, тем самым способствует его продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы (пункты 1 и 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Поскольку из текста рассматриваемой наружной рекламы не следует, что «ГЛАВПИВО» реализует безалкогольное пиво либо иные группы товаров, такая реклама является рекламой продавца пива, относящегося к алкогольной продукции, что следует из норм статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта алкогольной и спиртосодержащей продукции».

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является средство индивидуализации продавца «ГЛАВПИВО», осуществляющего под таким названием торговую деятельность по реализации пива.

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального 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.

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

В соответствии с пунктом 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 или вне их.

В соответствии с частью 3 статьи 21 Федерального 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).

Вопреки установленному запрету рассматриваемая наружная реклама «ГЛАВПИВО главное пиво твоего района», сопровождаемая предупредительной надписью «предупреждаем о вреде чрезмерного употребления пива», размещена на фасаде здания (г.Саранск, ул.Веселовского, 40) с использованием рекламной конструкции (настенного панно), что не допустимо.

Наряду с этим, присутствующее в наружной рекламе утверждение того, что «ГЛАВПИВО главное пиво твоего района», характеризует главенство, превосходство продавца и реализуемого им товара – пива, и тем самым по своему смысловому содержанию служит элементом сравнения в пользу рекламируемого товара как самого важного, имеющего наибольшее значение, в ряду подобных.

Согласно пункту 29 постановления Пленума Высшего арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах. В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения: о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Поскольку в рассматриваемой наружной рекламе «ГЛАВПИВО главное пиво твоего района» отсутствует указание на конкретный критерий, который может объективно подтвердить главенство продавца и реализуемого им пива, такая реклама носит признаки недостоверности, что не допустимо.

Следовательно, распространяемая с использованием рекламной конструкции (настенного панно) наружная реклама «ГЛАВПИВО главное пиво твоего района предупреждаем о вреде чрезмерного употребления пива» с логотипом, выполненным в виде круга с белым и красным контурами, в котором стилизованно изображены две наполненные пивные кружки и образ девушки-продавца в кокошнике с надписью «главпиво», размещенная на фасаде дома, рядом с входом в магазин «ГЛАВПИВО ПРОДУКТЫ» (г.Саранск, ул.Веселовского, 40), содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5, пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 настоящего Федерального закона.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 21 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рассматриваемом случае рекламодателем и одновременно рекламораспространителем выступает Индивидуальный предприниматель Ч. <...>, которая осуществляет предпринимательскую деятельность по розничной реализации пива в магазине «ГЛАВПИВО ПРОДУКТЫ» (г.Саранск, ул.Веселовского, д.40).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 013/05/21-740/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - Индивидуальный предприниматель Ч. <...>.

3. Назначить дело № 013/05/21-740/2020 к рассмотрению **на 18 ноября 2020 года, в 12.00 часов** по адресу: Республика Мордовия, г.Саранск, проспект Ленина, 14, 2 этаж, каб.3 (конференц-зал), контактный телефон: <...>; контактное лицо: <...>; электронная почта (для оперативного предоставления информации): <...>.

4. Индивидуальному предпринимателю Ч. представить **в срок до 16 ноября 2020 года** следующие документы и сведения:

1) письменные объяснения по поводу предъявляемых претензий;

2) копии документов (договор, текст (макет) рекламы, согласованный сторонами по договору, акт сдачи-приема услуг, счет-фактура, платежные документы на оплату услуг и другие), на основании которых ИП Ч. осуществила заказ на размещение и распространение рассматриваемой наружной рекламы. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо предоставить письменные мотивированные объяснения по данным обстоятельствам;

3) сведения (в письменном виде) о периоде, в течение которого на выше обозначенной рекламной конструкции размещается рассматриваемая наружная реклама;

4) сведения (в письменном виде) об адресном размещении аналогичной рекламы «ГЛАВПИВО» иными способами и с помощью иных средств (печатные, электронные СМИ, и др.) с приложением подтверждающих документов. В случае, если такие документы отсутствуют, необходимо представить письменные мотивированные пояснения по данным обстоятельствам;

5) письменное обоснование правомерности использования ИП Ч. наименования «ГЛАВПИВО», а также достоверности рекламного утверждения «ГЛАВПИВО главное пиво твоего района», с приложением подтверждающих документов;

6) прейскурант продукции (полный ассортиментный перечень, в том числе пива), реализуемой в магазине «ГЛАВПИВО ПРОДУКТЫ» (г.Саранск, ул.Веселовского, д.40), который актуален на дату предоставления такой информации;

7) копию журнала учета объема розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции за 2019 год, за январь - октябрь 2020 года;

8) копию (распечатку) декларации об объеме розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре и медовухи за 2019 год;

9) копии документов (свидетельство о государственной регистрации права собственности, договор аренды и др.), определяющих право владения, пользования и распоряжения помещением, в котором расположен магазин «ГЛАВПИВО ПРОДУКТЫ» (г.Саранск, ул.Веселовского, д.40);

10) копии учредительно-регистрационных документов (свидетельство о государственной регистрации, свидетельство о постановке на налоговый учет, выписка из Единого государственного реестра юридических лиц, лицензия на право реализации алкогольной продукции, и др.), на основании которых ИП Ч. осуществляет предпринимательскую деятельность, в том числе по розничной продаже алкогольной продукции (пива);

11) сведения (в письменном виде) об идентификации ИП Ч. в общероссийском классификаторе.

Копии всех документов и материалов должны быть заверены подписью и печатью (при наличии) ИП Ч.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а

равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ИП Ч., в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна.

Лица, участвующие в рассмотрении назначенного дела, вправе участвовать в дистанционном режиме рассмотрения дела, для чего им необходимо в срок до 13 ноября 2020 года направить в адрес территориального антимонопольного органа соответствующее ходатайство.

Лица, участвующие в рассмотрении назначенного дела, обязаны предоставить документы, подтверждающие их личность и полномочия.

В соответствии с пунктом 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, стороны и заинтересованные лица со дня возбуждения дела вправе, знакомиться с материалами дела (за исключением сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну) и делать выписки из них; давать устные и письменные объяснения; представлять доказательства по делу и участвовать в их исследовании; заявлять ходатайства; делать заявления; возражать против заявлений и доводов других лиц; пользоваться другими правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>