

Резолютивная часть решения
Чита

г.

объявлена 29 января 2018 года,

решение в полном объеме

изготовлено 29 января 2018 года

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

председатель Комиссии – руководитель управления <.....>;

члены Комиссии:

<.....>– начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....>– ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....>– специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

в присутствии: представителя по доверенности ИП Б. № 03 <.....> от <.....>.2017 и ООО «Проспект» по доверенности от <.....>.2018 <.....>;

рассмотрев дело № <.....> по признакам нарушения ИП Б. (ОГРНИП 311753635000038), ООО «Проспект» (ОГРН 1117536011768) части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Забайкальское УФАС России поступило заявление гражданина о распространении в магазине розничной сети «Спутник» по адресу: г. Чита, <.....>, буклета «Спутник розничная сеть» 2-8 ноября 2017 года «просто цены ниже» с рекламой алкогольной продукции, водки «Пять озер», которая содержит признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением от 29 декабря 2017 года Забайкальским УФАС России возбуждено дело № <.....> в отношении ИП Б. (ОГРНИП 311753635000038), ООО «Проспект» (ОГРН 1117536011768) по признакам нарушения части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

Дело рассматривалось в заседании Комиссии от 29.01.2018;

Представитель по доверенности ИП Б. № 03 <.....> от <.....>.2017 и ООО

«Прспект» по доверенности от <.....>.2018 <.....>. (далее представитель), в соответствии с письменными пояснениями от 28.12.2017 и 24.01.2018 факт нарушения законодательства о рекламе не признает. Согласно письменно выраженной позиции, общая площадь листа (буклета) составляет : 556,2 см², на листе буклета рекламируется, как алкогольная продукция так и продукт питания (колбаса полукопченая «Сельская Сибирский край»), соответственно *рекламируемая площадь алкогольной продукции* (Водка «Пять Озер» премиум, 40% 0,5 л.) на листе (буклете) составляет 11,64 см², надпись «чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью» составляет: **22% от рекламируемой продукции** (Водка «Пять Озер»), что составляет более 10% рекламной площади (пространства). Также в соответствии с пояснениями, общий фон листа буклета имеет разный цветовой оттенок, и считать его для восприятия как единое целое, по мнению представителя, невозможно. Рассчитывать процентное соотношение предупреждающей надписи следует от занимаемой площади рекламируемого товара.

На заседании комиссии по рассмотрению дела № <.....>, представитель на вопросы членов Комиссии пояснил, что у Заказчика (ИП Б..) по выполненным Исполнителем работам/услугам (ООО «Оптима»), возражений не было.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, выслушав доводы представителя ИП Б. и ООО «Прспект», исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, установила следующее.

Буклет, распространяющийся в магазине розничной сети «Спутник» по адресу: г. Чита, <.....>, содержал информацию о проведении акции с 02 ноября по 08 ноября 2017 года. Во время проведения акции предполагалось снижение цен на определенные виды товаров, указанных в буклете.

На первой странице буклета содержится информация следующего содержания: «Водка Пять Озёр Премиум, 40% 0,5 л» с текстом ниже зачеркнутой цены - 399,74 и указанием иной – 205⁹⁹ ; Колбаса Сибирский край Сельская полукопченая 350 г» также с указанием зачеркнутой цены - 79,79 и новой цены - 59⁹⁹. Внизу страницы указана предупреждающая надпись: «Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью».

Вышеперечисленная информация сопровождается фотографиями указанных товаров. Первый товар (алкогольная продукция) выполнен в сине-голубых цветах, второй (колбаса «Сибирский край» Сельская полукопченая) в коричневом цвете с этикеткой золотистого оттенка. Фон единого темного цвета с хаотично расположенными вкраплениями, выполненными в желтых тонах. Предупреждающая надпись расположена внизу по ширине буклета, в бело-желтых цветах на светло-коричневом фоне.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе реклама – 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.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как 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.

Данная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания и поддержания интереса к алкогольной продукции, продвижению указанных товаров на рынке и, следовательно, является рекламой.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В данном случае имеются признаки нарушения части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

В соответствии с требованиями части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного употребления, причем такому предупреждению должно быть отведено **не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства)**.

<.....> представлены письменные пояснения и копии запрашиваемых документов. В соответствии с пояснениями, торговую деятельность по продаже алкогольной продукции в Супермаркете «Спутник», расположенного по адресу: г. Чита, <.....>, осуществляет ООО «Проспект». ИП Б. берет на себя обязательство **по рекламированию товара, принадлежащего ООО «Проспект»**.

В соответствии с лицензией № <.....>1644 от 05 августа 2016 года ООО «Проспект» может осуществлять розничную продажу алкоголя в обособленных подразделениях лицензиата, осуществляющих лицензируемый вид деятельности по следующим адресам: Забайкальский край, г. Чита, <.....>; Забайкальский край, г. Чита, <.....>, помещение 1; Забайкальский край, г. Чита, <.....>; Забайкальский край, г. Чита, ул. Столярова, д.44; Забайкальский край, г. Чита, ул. <.....>; Забайкальский край, г. Чита, <.....>, помещение 1; Забайкальский край, г. Чита, мкр. <.....>, квартал 1; Забайкальский край, г. Чита, ул. <.....>, помещение №3.

Из копии представленного соглашения о сотрудничестве б/н от <.....>.2017 следует, что между ИП Б.. (именуемой «Сторона 1») и ООО «Проспект» (ОГРН 1117536011768, именуемой «Сторона 2») заключено соглашение. Предметом данного соглашения в соответствии с пунктом 2.1. является взаимное сотрудничество Сторон с целью расширения сбыта продукции, увеличения клиентской базы. Согласно разделу 3 указанного соглашения **Сторона 1 (ИП Б.) обязана своевременно и в полном объеме** заблаговременно согласованную со Стороной 2 (ООО Проспект) **выпускать рекламную продукцию** для продвижения товара. Сторона 2 обязана своевременно и в полном объеме **компенсировать Стороне 1 произведенные затраты за изготовление рекламной продукции** по продвижению товара.

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона № 171-ФЗ от 22.11.1995 «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, водка «Пять озер» реклама, которой размещена в буклете «Спутник розничная сеть» 2-8 ноября 2017 года «просто цены ниже», является алкогольной продукцией.

Рекламная площадь одного листа рассматриваемого буклета «Спутник» «просто цены ниже» с акцией, проводимой в период с 02 ноября по 08 ноября 2017 года, составляет 556,2 кв.см (20,6 см - ширина x 27 см - высота). Площадь предупреждения составляет 15,6 кв.см (19,5 -ширина x 0,8 см - высота). Площадь предупреждения занимает 2,8 % рекламной площади (15,6 кв.см x 100 / 556,2 кв.см).

Из произведенных расчетов следует, что присутствующая в буклете «Спутник» «просто цены ниже» предупреждающая надпись «Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью» составляет менее 10 процентов рекламной площади, что нарушает требования части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель и

рекламораспространитель.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что рекламные буклеты распространялись в месте осуществления деятельности ООО «Проспект» (г. Чита, 1 мкр, дом 9а) по реализации вышеуказанной акции, и объектом рекламирования является реализуемая ею алкогольная продукция, следовательно, данное общество является лицом, в чьих интересах распространяется реклама, т.е. рекламораспространителем.

В материалы дела представлена копия договора № <.....>-15, заключенного между ИП Б. (Заказчик) и ООО «Оптима» (Исполнитель). По указанному договору Исполнитель обязуется самостоятельно, не заключая сделки с третьими лицами, оказывать Заказчику услуги/выполнять работы по:

- разработке креативных концепций рекламных кампаний Заказчика,
- разработке дизайна макетов для рекламных кампаний в электронных и печатных средствах массовой информации, Интернете, на средствах наружной рекламы,
- верстке, предпечатной подготовке, реформатированию макетов,
- производству рекламных аудио- и видео роликов, интернет-баннеров,
- дизайну POS и POP материалов,
- неймингу (разработка фирменных наименований, логотипов, товарных знаков и т.д.),
- планирования рекламных кампаний Заказчика в средствах массовой информации, интернете и на объектах наружной рекламы,
- прочих услуг/работ в сфере маркетинга и рекламы.

В соответствии с разделом 2, указанного договора, Исполнитель обязуется оказать услуги/выполнить работы по заданию Заказчика и также предоставлять Заказчику Акт-приемки сдачи услуг/работ с перечнем выполненных работ. Заказчик обязуется обеспечивать соблюдение законодательства РФ и технических требований к материалам и информации, передаваемым Исполнителю для выполнения им работ по договору. В том числе Заказчик обязуется давать мотивировочные возражения в письменном виде.

Согласно представленной копии счета-фактуры № <.....> от <.....>.2017, ООО «Оптима» (ИНН 0326521200) оказало ИП Б.. услуги по изготовлению (печати) газеты с рекламой «просто цены ниже», содержащей информацию о проведении магазином розничной сети «Спутник» вышеуказанной акции в период с 02 ноября по 08 ноября 2017 года. В копии счета-фактуры оказанные услуги указаны как «Печать газеты Спутник «Цены ниже» 43 неделя» и «Печать газеты Спутник «Цены ниже» 44 неделя». Общая стоимость услуг – <.....>,00, оплату данной суммы ИП Б.. подтверждает копия платежного поручения № <.....>6 от 12.10.2017 на счет ООО «Оптима».

Размещение печатной продукции рекламного характера соответствовало интересам ИП Б., поскольку размещение рекламы в месте торговли способствует привлечению внимания покупателей к организации торговли и реализуемой им продукции.

Таким образом, рекламодателем рекламы «Цены ниже!» о проведении в магазине розничной сети «Спутник» по адресу: г. Чита, 1 мкр., дом 9А акции в период с 02 ноября по 08 ноября 2017 года является ИП Б.

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

Поскольку буклет «Спутник розничная сеть» 2-8 ноября 2017 года «просто цены ниже» предусматривал срок действия рекламного предложения со 2 по 08 ноября 2017 года, который истек, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 37, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия,

РЕШИЛА:

1.Признать ненадлежащей рекламу алкогольной продукции: «Водка «Пять озер» Премиум, 40% 0,5 л», размещенную в буклете «Спутник розничная сеть» 2-8 ноября 2017 года «просто цены ниже», распространявшейся в магазине розничной сети «Спутник» по адресу: г. Чита, <.....>, поскольку в ней

нарушены требования части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ИП Б. (ОГРНИП 311753635000038), нарушившим требования части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

3. Признать ООО «Проспект» (ОГРН 1117536011768), нарушившим требования части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

4. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Забайкальского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены Комиссии:

<.....>

<.....>

<.....>