

ООО «Поли

ул. Комсо
72, кв. 7,

г. Тутаев, 1

пр-кт 50-л
15 б,

г. Тутаев, 1

(...)

(...)

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/7-1034/2020

«25» января 2021 года

г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «08» февраля 2021 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С.Д.,

рассмотрев дело № 076/05/7-1034/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту размещения рекламы бара «Fenix» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Полигон», , , привлеченные к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явились, представителей не направили, уведомлены надлежащим образом.

представил ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие указанного лица в связи с невозможностью явки.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства

Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Дело возбуждено по признакам нарушения пункта 8 части 2 статьи 21, пункта 8 статьи 7, пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, представленные документы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 07 сентября 2020 г. обращением установлен факт распространения 06 сентября 2020 г. в 20.10 на странице «Типичный Тутаев» (https://vk.com/wall-77822465_95403) в социальной сети «В Контакте» информации следующего содержания: «ДУШЕВНОЕ МЕСТО ДЛЯ ДУШЕВНОГО ОТДЫХА Не так давно в Тутаеве открылось новое уютное местечко. Речь идет о баре «Fenix» Находится он по адресу: проспект 50-летия Победы, 15б ...Ежедневно с 16-00 Вас ждут в уютной атмосфере бара «Fenix» где Вас: -накормят вкусной едой – напоят замечательным чаем – подадут пенное и закуски к нему - заправят кальян с отменной набивкой на ваш вкус... Есть в баре «Fenix» и вкуснейшие десерты...».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Пункт 2 той же статьи 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.

Информация, размещенная на странице «Типичный Тутаев» (https://vk.com/wall-77822465_95403) в социальной сети «В Контакте», обладает всеми вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой. Объектом рекламирования в данном случае выступает бар «Fenix».

В соответствии с пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Согласно пункту 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с Письмом ФАС России от 24.01.2011 N АК/1829 "О разграничении понятий вывеска и реклама", а также Письмом ФАС России от 26.12.2013 № АК/53059/13 «О разграничении понятий вывеска и реклама» системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

Учитывая изложенное, сами по себе слова и выражения: пиво, живое пиво, вина, вина Кубани, сигареты, алкоголь, табак и т.п., не могут быть признаны рекламой, поскольку представляют собой обобщенное наименование группы товаров и не позволяют выделить конкретный товар среди ряда однородных товаров и сформировать к нему интерес.

Таким образом, поскольку рассматриваемая рекламная информация не содержит указания на конкретные марки и виды кальянов, «пенного» (пива), то в данном случае имеет место не реклама кальянов, пива, а рекламируется бар «Fenix» как продавец кальянов, пива.

Кроме того, согласно пункту 4 части 2 статьи 2 ФЗ «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.

Поскольку в рассматриваемой рекламе рекламируется бар «Fenix» как продавец кальянов, то, следовательно, установлено нарушение пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

На основании пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 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.

Рассматриваемая реклама содержит утверждение «вкуснейшие десерты», что является нарушением пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку указание «вкуснейшие десерты» означает, что десерты в других заведениях, такой характеристикой не обладают и не относятся к числу «вкуснейших».

Установлено, что деятельность в баре «Fenix» осуществляет ООО «Полигон» (ИНН 7611026767), страница «Типичный Тутаев» (https://vk.com/wall-77822465_95403) принадлежит ().

Представитель ООО «Полигон» на заседании Комиссии 18.12.2020 г. сообщила, что размещение рассматриваемой рекламы данная организация не заказывала, возможно, разместил данную рекламу друг сына директора ООО «Полигон»

по своей инициативе.

В материалы дела представил письменные пояснения, в которых указано, что заказывал размещение данной рекламы для поддержки данного заведения без какой-либо выгоды для себя. Заказывал размещение данной рекламы на платной основе у . В материалы дела представил также скриншоты переписки о согласовании рекламы и чека о переводе денежных средств за размещение рекламы.

Также полагает, что в рекламе прямого указания продажу кальянов нет, рекламы алкогольной продукции тоже нет в данной рекламе, в тексте рекламы прямо указано, что в рекламируемом заведении нет алкоголя. «Вкуснейшие десерты» это личная оценка, что десерты действительно вкуснейшие. По состоянию на 15.12.2020 г. рассматриваемая рекламная запись удалена.

Комиссией установлено, что в конце рекламного текста содержится указание: «Алкоголя нет, но можно за определенный сбор при желании принести с собой», в связи с чем, можно сделать вывод о том, что данная фраза относится в том числе, и к слову «пенное», и, следовательно, в данной рекламе не рекламируется алкогольная продукция и бар «Fenix» не позиционируется как продавец алкогольной продукции. В связи с чем, нарушения пункта 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» в данном случае не установлено.

представил письменные пояснения, в которых указано, что реклама и объявления в сообществе «Типичный Тутаев» размещаются самостоятельно подписчиками в соответствующей теме в обсуждениях. На стене сообщества могут публиковаться личные мнения о посещении того или иного учреждения. Публикация о кафе «Феникс» рекламой не является, и соответственно, никаких договоров и согласованных текстов нет. Подобного плана кафе в г. Тутаеве давно не было, захотелось поделиться впечатлениями от его посещения. «Вкуснейшие десерты» это личная оценка, что десерты действительно вкуснейшие. Никакого унижения других заведений в этом высказывании нет, рекламы алкоголя и кальяна в данной публикации тоже нет.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что из представленных переписки и чека о переводе денежных средств за размещение рекламы следует, что размещение рекламы осуществлялось .

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2, пунктом 1 части 3 статьи 5 несет рекламодатель.

Согласно части 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пункта 8 статьи 7 несут рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании изложенного, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является , поскольку, как следует из материалов дела, ему принадлежит страница «Типичный Тутаев» (https://vk.com/wall-77822465_95403), рекламодателем рассматриваемой рекламы является .

Следовательно, как рекламораспространитель рассматриваемой рекламы нарушил требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», а как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушил требования пункта 8 статьи 7, пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Комиссией установлено, что в материалы дела не представлено доказательств устранения нарушения, в связи с чем, усматривается целесообразность выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7, пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу продавца алкогольной продукции: «ДУШЕВНОЕ МЕСТО ДЛЯ ДУШЕВНОГО ОТДЫХА Не так давно в Тутаеве открылось новое уютное местечко. Речь идет о баре «Fenix» Находится он по адресу: проспект 50-летия Победы, 15б ...Ежедневно с 16-00 Вас ждут в уютной атмосфере бара «Fenix» где Вас: -накормят вкусной едой – напоят замечательным чаем – заправят кальян с отменной набивкой на ваш вкус... Есть в баре «Fenix» и вкуснейшие десерты...», размещенную 06 сентября 2020 г. в 20.10 на странице «Типичный Тутаев» (https://vk.com/wall-77822465_95403) в социальной сети «В Контакте», поскольку в данном случае нарушены требования пункта 8 статьи 7, пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать , предписания об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушений.

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

Председатель Комиссии

Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии:

А. В. Семенюк

С.Д. Солодяшкина