ИП

№ 14074/04-01 от 21.12.2021

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/21-1052/2020

«07» декабря 2020 года г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «21» декабря 2020 года.

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

председатель Комиссии – руководитель Управления Паутов И. Г.,

члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Шарутина С. А., специалист-эксперт Быкова Е. Н.,

рассмотрев дело № 076/05/21-1052/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы магазина разливного пива с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии привлеченного к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ИП ,

УСТАНОВИЛА:

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 09 сентября 2020 г. обращением выявлен факт распространения информации следующего содержания: «ПИВО и вкусняшки», «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ПИВА 18+» с изображением медведей, держащих в лапах кружки с пивом, размещенной на окнах и стене помещения по адресу: г. Ярославль, пр. Школьный, д. 17.

Дело возбуждено по признакам нарушения пунктом 5 части 2 статьи 21, пунктом 6 части 1 статьи 21, частью 2.1 статьи 21, пунктом 6 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») в отношении ИП

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

Согласно пункту 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.

Рассматриваемая информация, обладает всеми вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой. Объектом рекламирования выступает магазин разливного пива, в котором, как следует из рекламы, реализуется алкогольная продукция (пиво) и закуски (вкусняшки).

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «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 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 пивной продукции, то в данном случае имеет место не реклама пива и алкогольной продукции, а рекламируется магазин разливного пива.

Вместе с тем, 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.

Таким образом, поскольку рассматриваемая рекламная информация о продавце алкогольной пивной продукции размещена (смонтирована) на решетке окна и стене помещения, в котором располагается магазин разливного пива, то в данном случае установлено нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна использовать образы людей и животных, в том числе выполненные с помощью мультипликации (анимации).

Поскольку рассматриваемая реклама, содержит изображения медведей, держащих в руках кружки с пивом, то в данном случае также установлено нарушение пункта 6 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов.

Поскольку рассматриваемая реклама, не содержит пометки о процентном содержании этилового спирта в продукции, а также сведений о том, что данная продукция является безалкогольной, то в данном случае также установлено нарушение части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в детских,

образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Поскольку рассматриваемая реклама располагается в непосредственной близости от школы № 83 (на расстоянии 37 м), то в данном случае также установлено нарушение пункта 6 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 6 части 1 статьи 21 Закона несет рекламодатель.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1 статьи 21, пункта 6 части 2 статьи 21 Закона несет рекламораспространитель.

Установлено, что деятельность в магазине разливного пива осуществляет ИП (ИНН).

Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» указано, что рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что деятельность в магазине разливного пива осуществляет ИП (ИНН).

ИП на заседании Комиссии пояснил, что рекламные конструкции не заказывал, данные конструкции остались от предыдущих арендаторов, помещение магазина арендовал уже с рекламой. Демонтировал рекламу примерно в октябре-ноябре 2020 года.

Аналогичные письменные пояснения представлены в материалы дела.

Кроме того, в материалы дела представлена копия договора аренды от 12.07.2018 г., заключенного между арендатором ИП и арендодателем

Таким образом, ИП , являясь новым арендатором помещения по адресу: г. Ярославль, пр. Школьный, д. 17, и фактически принял в пользование рекламные баннеры, ранее принадлежавшие другим арендаторам, поскольку их не демонтировал, и использовал их в качестве рекламы своей деятельности.

На основании изложенного, а также представленных в материалы дела документов и пояснений, в соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП

Следовательно, ИП как рекламодатель и рекламораспространитель рассматриваемой рекламы нарушил требования пункта 6 части 1 статьи 21, пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1 статьи 21, пункта 6 части 2 статьи 21 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 ИП в материалы дела представлена фотофиксация демонтажа рекламы, в связи с чем, Комиссия не усматривает необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ответственность за нарушение требований пункта 6 части 1 статьи 21, пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1 статьи 21, пункта 6 части 2 статьи 21 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: «ПИВО и вкусняшки», «МАГАЗИН РАЗЛИВНОГО ПИВА 18+» с изображением медведей, держащих в лапах кружки с пивом, размещенную на окнах и стене помещения по адресу: г. Ярославль, пр. Школьный, д. 17, поскольку в данном случае нарушены требования пункта 6 части 1 статьи 21, пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1 статьи 21, пункта 6 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии И. Г. Паутов

Члены Комиссии: С. А. Шарутина

Е. Н. Быкова