

Исх. № АР-08/9134 от 21.06.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/21-272/2019 в отношении ИП <...> по факту размещения по адресам: г. Альметьевск, ул. Герцена 1ж/1, ул. Советская, д.147а, ул. Ризы Фахретдинова, д.18а рекламных вывесок с помощью объемных светодиодных букв на композитном основании коробка с надписью «Пиво даром», содержащего признаки нарушения п. 5 ч. 2 ст.21, ч.7 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»(далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступило обращение председателя НО «Пивная Ассоциация РТ» <...> (вх. №2794/ж от 21.02.2019г.) о проверке соблюдения Федерального закона «О рекламе» от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ по факту размещения по адресам: г. Альметьевск, ул. Герцена 1ж/1, ул. Советская, д.147а, ул. Ризы Фахретдинова, д.18а, рекламных вывесок с помощью объемных светодиодных букв на композитном основании коробка с надписью «Пиво даром», содержащего признаки нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21, п. 7 ст. 5 Закона о рекламе.

Определением от 28 июня 2019 года Татарстанским УФАС России в отношении ИП <...> было возбуждено производство по делу N 016/05/21-272/2019 по признакам нарушения ч. 7 ст. 5 и п. 5 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

Ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В силу п. 5 ч. 2 ст. 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.

Согласно Протоколу заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и антимонопольного законодательства, в части работы по пресечению недобросовестной конкуренции при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан от 15 мая 2019 года, Экспертами было установлено, что использование слова «даром» в рекламных слоганах, вводит потребителя в заблуждение, поскольку продукция не раздается в дар, то есть безвозмездно, что нарушает требования ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

На заседании Комиссии Татарстанского УФАС России 12 апреля 2019 года, 15 мая 2019 года, 07 июня 2019 представитель ИП <...> не явился, ходатайств, а также письменных

объяснений не поступало. Материалы дела содержат доказательства надлежащего уведомления всех лиц о времени и месте рассмотрения дела.

Комиссия Татарстанского УФАС России, изучив материалы дела, оценив содержание рассматриваемой в деле рекламы установила следующее.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон о рекламе) одной из основных целей Закона о рекламе является реализация прав потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе реклама - это 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.

Согласно письму ФАС России МО от 27 декабря 2017 г. N АК/92163/17 "О разграничении понятий вывеска и реклама" рекламой признается информация, позволяющая четко обозначить, индивидуализировать конкретный объект рекламирования, выделить его среди однородных товаров и сформировать к нему интерес в целях продвижения на рынке, в том числе в случае размещения такой информации на рекламных конструкциях.

С учетом вышеизложенного, основная масса продукции, выпускаемой в данном магазине под обозначением «Пиво даром» является алкогольная продукция (пиво). Более того, наличие в рекламной надписи «Пиво даром» указывает на то, что в данном заведении реализуется пивные напитки.

В городе Альметьевск есть несколько магазинов с привлекательным названием «Пиво Даром». Однако слово «даром» вводит в заблуждение потребителей рекламы. Таким образом, внимание потребителя фокусируется на утверждении «Пиво Даром», и содержание дает потребителям основание полагать, что данная продукция предоставляется бесплатно и является рекламой, так как содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

Исходя из норм п. 1 ст. 9 Закона РФ от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

Вместе с тем, пунктом 16 Письма Президиума ВАС РФ №37 разъясняется, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Согласно вступившим в силу с 1 июля 2012 года нормам, установленным Федеральным законом от 18.07.2011 № 218-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков,

изготавливаемых на его основе» пиво отнесено к алкогольной продукции.

Требованиям действующего законодательства, пиво и напитки, изготавливаемые на его основе, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента отнесены к алкогольной продукции.

Согласно пункту 2 приведенной статьи объект рекламирования - 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.

Рассматриваемая информация является рекламой, так как отвечает всем квалифицирующим признакам:

- информация распространена посредством наружной рекламной конструкции на внешней стороне зданий;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке.

Объектом рекламирования в рассматриваемом случае является продукция магазина «Пиво даром».

Таким образом, по факту размещения рекламы по адресам: г. Альметьевск, ул. Герцена 1ж/1, ул. Советская, д.147а, ул. Ризы Фахретдинова, д.18а, рекламных вывесок с помощью объемных светодиодных букв на композитном основании коробка с надписью «Пиво даром», были нарушены требования п. 5 ч. 2 ст.21, ч.7 ст. 5 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Из положений части 7 статьи 38 Закона о рекламе следует, что за нарушение п. 5 ч. 2 ст. 21, ч.7 ст. 5 названного закона ответственность несет рекламораспространитель, рекламодаделец

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На момент вынесения решения у Комиссии отсутствуют сведения о прекращении размещения данной рекламной конструкции, соответственно у Комиссии имеются основания для выдачи предписания.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

Признать рекламу «Пиво даром» размещенную по адресам: г. Альметьевск, ул. Герцена

Тж/1, ул. Советская, д.147а, ул. Ризы Фахретдинова, д.18а,, ненадлежащей, нарушающей требования ч.7 ст.5, п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)