

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ № 072/05/21-23/2019

07.08.2019г. г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> - заместитель руководителя управления;

-заместитель начальника отдела

<...>

Члены Комиссии:

<...>

- главный специалист-эксперт,

рассмотрев дело № 072/05/21-23/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы алкогольной продукции, производителя и продавца алкогольной продукции (имиджевой рекламы магазина), в отсутствие представителя ООО «Верона»,

УСТАНОВИЛА:

На заседании Комиссии отсутствовал представитель лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства. В соответствии с п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом. Как следует из материалов дела, ООО «Верона» было надлежащим образом извещено о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление №80082137491032). Корреспонденция, направленная Тюменским УФАС России в адрес ООО «Верона» возвращалась отправителю с пометкой «по истечении срока хранения».

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившихся за их получением,

несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ местом нахождения ООО «Верона» является адрес: 625023, г.Тюмень, ул.Одесская, д.59/4.

Таким образом, копии определений направлены по адресу местонахождения лица и отправлены Тюменскому УФАС России обратно в связи с истечением срока хранения, следовательно, считается, что адресат надлежащим образом уведомлен о получении определений.

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

В Тюменское УФАС России из Прокуратуры Тюменской области поступили материалы проверки, в том числе в отношении ООО «Верона» (адрес местонахождения: 625023, г.Тюмень, ул.Одесская, д.59/4, ОГРН 1137232060680, ИНН 7204197407, КПП 720301001, дата регистрации: 13.11.2013г.).

В результате проверки установлено, что Обществом используется товарный знак «Бенат» на фасаде здания как оформление магазина, в котором осуществляется реализация алкогольной продукции, в том числе произведенной АО «Бенат».

Сотрудниками Тюменского УФАС России 15.05.2019г. был произведен осмотр места размещения магазина «Солнце в бокале» (ООО «Верона»), в ходе которого установлено, что в нижней части стеклянной входной двери в магазин «Солнце в бокале», расположенный по адресу: г.Тюмень, ул.Одесская, 59/4, изображен товарный знак «Бенат» (на каждой из двух створок дверей). Над входной группой размещены название магазина «Солнце в бокале» и товарный знак «Бенат». На входной двери, на стекло нанесена следующая информация: «юр. Адрес: 625023, Тюменская область, г.Тюмень, ул.Одесская, 59/4 Солнце в бокале Режим работы: 8.00-21.00 Без перерыва выходных Первый понедельник месяца – санитарный день».

Определением от 21.05.2019г. № 072/05/21-23/2019 по данному факту возбуждено дело по признакам нарушения требований п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе (далее - Закон о рекламе).

Комиссия, рассмотрев имеющие материалы дела, пришла к следующим выводам.

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается 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.

В силу ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно части 4 статьи 2 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.

Согласно позиции Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, изложенной в Постановлении от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», который в п. 2 указал, что «при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака)».

Исследовав наружное оформление магазина, Комиссия установила, что на фасаде магазина изображен товарный знак «Бенат», зарегистрированный за N 200844, в том числе, за 33 классом МКТУ и перечнем товаров, таких как алкогольные напитки (за исключением пива). Правообладателем товарного знака «Бенат» является АО «Бенат». Одним из основных видов деятельности Общества является производство и реализация алкогольной продукции.

Продукция АО «Бенат» очень хорошо известна потребителям. Так, водка «Бенатовская», как указано на сайте АО «Бенат», «является визитной карточкой Тюмени. Это имиджевый продукт компании «Бенат», которым принято угощать гостей города».

Использование товарного знака «Бенат» направлено на привлечение целенаправленного внимания, формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования – производителю алкогольной продукции ОА «Бенат», а также товару, производимому им, поскольку доводит до неопределенного круга лиц информацию о конкретном производителе алкогольных напитков, призванную поддержать к нему интерес и способствовать продвижению его товара на рынке.

Реклама призвана быть убеждающей по своему характеру с тем, чтобы привлечь внимание новых потребителей к объекту рекламирования, сформировать положительное представление о нем и необходимое рекламодателю для продвижения товара позитивное отношение к нему. Признаком рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту рекламирования для продвижения его на рынке, поддержать интерес к нему и закрепить его образ в памяти потребителя.

У потребителя товарный знак «Бенат» ассоциируется с алкоголем, а именно с продукцией производимой АО «Бенат».

Таким образом, использование товарного знака «Бенат» на фасаде магазина, реализующего алкогольную продукцию данного производителя, направлено на

привлечение внимания как к товару, производимому АО «Бенат» и реализуемому в данном магазине, так и к продавцу данного товара, а следовательно, рассматриваемая информация является рекламой, где объектом рекламирования выступает алкогольная продукция – под товарным знаком «Бенат», а также производитель и продавец алкогольной продукции.

П. 4 ст. 3 Закона устанавливает, что ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 21 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.

Распространяемая информация направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к алкогольной продукции производства АО «Бенат», продавцу алкогольной продукции магазину «Солнце в бокале» (ООО «Верона»), формирование и поддержание интереса у потенциального потребителя рекламы к объекту рекламирования и продвижение его на соответствующем товарном рынке.

Несоблюдение установленных требований к рекламе указанных товаров обладает высокой степенью общественной опасности, поскольку может нанести вред здоровью граждан. При этом рекламная информация о производителе алкогольной продукции, распространенная на фасаде магазина влияет или может влиять на мотивацию потребителя при выборе товара и побуждает его совершить определенные действия в отношении объектов рекламирования, направленные на приобретение алкогольной продукции.

Несоответствие рекламы требованиям законодательства о рекламе нарушает права и законные интересы потребителей рекламы, которыми могут являться и несовершеннолетние, представляет собой существенную угрозу общественным отношениям, здоровью и физическому состоянию граждан, на защиту которых направлено законодательство Российской Федерации, в частности положения статьи 14 Федерального закона от 24.07.1998 N 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» органы государственной власти Российской Федерации принимают меры по защите ребенка от информации, пропаганды и агитации, наносящих вред его здоровью, нравственному и духовному развитию, в том числе от рекламы алкогольной продукции и табачных изделий.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что спорная информация является рекламой алкогольной продукции, производителя и продавца алкогольной продукции, не соответствующей требованиям п. 5 ч. 2, ст. 21 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела №072/05/21-23/2019 подтверждается что рекламодателем спорной рекламы является ООО «Верона» (адрес местонахождения: 625023, г.Тюмень, ул.Одесская, д.59/4, ОГРН 1137232060680, ИНН 7204197407, КПП 720301001, дата регистрации: 13.11.2013г.).

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, ответчиком не представлено документальных доказательств о прекращении размещения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Верона» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ч. 2 ст. 33, ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу алкогольной продукции, производителя и продавца алкогольной продукции, посредством использования товарного знака «Бенат» на фасаде магазина по адресу: г.Тюмень, ул. Одесская, 59/4, принадлежащего ООО «Верона», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Верона» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 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 <...>

Члены комиссии

<...>

<...>