

Определение о возбуждении дела №08 -152/2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Исх. № ИП-08/9456 от 08.07.2016г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> – заместитель руководителя, рассмотрев материалы в отношении индивидуального предпринимателя (1986 г.р., место рождения: РТ, г. Набережные Челны) по факту распространения рекламы пивных марок на стене здания магазина (витрина) сети разливных напитков «Изба», которая находится по адресу г. Набережные Челны, ул. Ш. Усманова, д. 74а,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) на рассмотрение поступило обращение из государственной информационной системы «Народный контроль» (Вх. №957/ж от 10.06.2016г.) по факту размещения рекламы пивных марок на стене здания магазина (витрина) сети разливных напитков «Изба», которая находится по адресу г. Набережные Челны, ул. Ш. Усманова, д. 74а. На витрине данного магазина на белом фоне размещены следующие наименования пивных марок: HOFBRAU Munchen, SPATEN Munchen, Maisel's Weisse, KRUSOVICE, PAULANER, ниже надписей расположены узнаваемые логотипы перечисленных пивных брендов (фотоматериалы на 2 л. в 1 экз.). Указанная реклама содержит признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Согласно данным кассового чека собственником магазина сети разливных напитков «Изба» является индивидуальный предприниматель (1986 г.р., место рождения: РТ, г. Набережные Челны).

К основным направлениям государственного контроля в сфере производства, размещения и распространения рекламы относятся предотвращение и пресечение ненадлежащей рекламы, способной ввести потребителей рекламы в заблуждение или нанести вред здоровью граждан.

Отношения в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, регулируются Законом о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

Пунктом 2 части 2 статьи 2 Закона о рекламе определено, что данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом.

Исходя из норм пункта 1 статьи 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.

При анализе судебной практики обнаруживается, что суды придерживаются позиции, согласно которой размещение на вывеске кружки с напитком желтого цвета является нарушением рекламного законодательства. Как пример такой позиции можно рассматривать Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 21.01.2011 N А19-8855/10, в котором суд определил, что изображение на вывеске питейного заведения кружки с напитком желтого цвета является рекламой пива, так как ресторан является пивным, что приводит к ассоциации указанного напитка с пивом. В рассматриваемом случае на витрине магазина «Изба» имеются четко выделяемые надписи пивных марок: HOFBRAU Munchen, SPATEN Munchen, Maisel's Weisse, KRUSOVICE, PAULANER, ниже надписей расположены узнаваемые логотипы перечисленных пивных брендов.

Таким образом, не подпадает под действие рекламного законодательства только та часть информации, изображенной на вывеске, которую организация обязана разместить в силу закона, - наименование организации, ее местонахождение, режим работы. Кроме того, ввиду характера заведения потребитель очевидно ассоциирует напиток янтарного цвета с пивом, которое реализуется в указанном заведении.

С учетом вышеизложенного, надписи пивных марок: HOFBRAU Munchen, SPATEN Munchen, Maisel's Weisse, KRUSOVICE, PAULANER, а также логотипы перечисленных пивных брендов, размещенные на витрине магазина «Изба» по адресу РТ, г. Набережные Челны, ул. Ш. Усманова, д. 74а, 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 товарам, в том числе к пиву, реализуемым в магазинах (питейных заведениях) «Изба», расположенных в г. Набережные Челны.

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.

На территории Российской Федерации требования к рекламе алкогольной продукции устанавливаются статьей 21 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 закона, реклама алкогольной продукции (пива), 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.

Таким образом, при распространении рассматриваемой рекламы на витрине магазина сети разливных напитков «Изба» были нарушены требования пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 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 пункта 5 части 2 статьи 21 названного закона ответственность несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рассматриваемом случае рекламодателем является: ИП С. (1986 г.р., место рождения: РТ, г. Набережные Челны), который является собственником магазина «Изба».

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

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу **№08- 152/2016** по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Назначить дело **№08- 152/2016** к рассмотрению на **28 июля 2016 года в 15 часов 00 мин.** по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55, 2-й этаж, зал заседаний.
3. Признать лицом, участвующим в деле, в действиях которого содержатся

признаки нарушения Федерального закона «О рекламе» индивидуального предпринимателя (1986 г.р., место рождения: РТ, г. Набережные Челны). Явка обязательна.

4. ИП представить в адрес Управления **в срок до 26 июля 2016 года** надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов:

- свидетельство о государственной регистрации ИП;
- свидетельство о постановке на учет в налоговом органе;
- договор на распространение вышеуказанной рекламы, согласованный макет;
- приложения к договору на размещение вышеуказанной рекламы (при наличии), акты выполненных работ, счета-фактуры, счета на оплату, платежные поручения;
- информацию о должностном лице, ответственном за размещение рекламы на витрине магазина, с приложением паспортных данных (общие сведения, адрес регистрации), должностных инструкций и письменных пояснений данного лица;
- письменное объяснение по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование
- иные документы, имеющие значение для дела (при наличии).

В случае если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данное определение, просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер <...> указанный в левом верхнем углу первой страницы определения.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт административную ответственность, предусмотренную частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ответчиков по делу или их законных представителей, а также лиц, участвующих в деле (с доверенностью на участие в рассмотрении настоящего дела), обязательна.