

РЕШЕНИЕ

«25» июля 2016г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя
Комиссии:

Ланцман Л.И. -

заместителя руководителя
управления;

Каминской Е.Б. -

начальника отдела
рекламы,
недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков;

Членов Комиссии:

Даниловой М.И. -

специалиста – эксперта
отдела рекламы,
недобросовестной
конкуренции и финансовых
рынков,

рассмотрев дело № 69/Р-2016, возбужденное в отношении <...> (<...>, далее по тексту – <...>) по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

27.05.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 2113э от 27.05.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы алкогольной продукции в сети «Интернет» на сайте <https://kemerovo.cenakrasna.ru>, на странице сайта <https://kemerovo.cenakrasna.ru/alkogolnaja-produktsija/vodka>.

Кемеровским УФАС России была проведена проверка указанного сайта, по результатам проверки составлен акт осмотра сайта от 01.06.2016г. и было установлено, что на сайте <https://kemerovo.cenakrasna.ru>, на странице сайта <https://kemerovo.cenakrasna.ru/alkogolnaja-produktsija/vodka> действительно размещена реклама алкогольной продукции.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. № 116987 от 02.06.2016г.) следует, что администратором доменного имени kemerovo.cenakrasna.ru является <...>.

Пунктом 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

10.06.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 69/Р-2016 в отношении <...> и назначено к рассмотрению на 25.07.2016г. в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

18.07.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения <...> (исх. б/н от 11.07.2016г.), из которых следует, что согласно части 1 статьи 2 ФЗ «О рекламе» настоящий Федеральный Закон применяется к отношениям в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации. В Постановлении Конституционного суда РФ от 04.03.1997 № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона от 18.07.1995г. «О рекламе» указывается, что отношения в сфере рекламы по своей природе являются гражданско – правовыми, поскольку они возникают при осуществлении предпринимательской деятельности, в данном случае предпринимательской деятельности по производству, размещению и распространению рекламы. Согласно части 1 статьи 2 ГК РФ, Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

<...> является физическим лицом, не зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя и не занимается предпринимательской деятельностью по производству, размещению и распространению рекламы, следовательно, к

<...> ФЗ «О рекламе» не может быть применим.

В выдержке из постатейного комментария к ФЗ «О рекламе» отмечено, что в Законе отсутствует упоминание круга лиц, на которых он распространяет свое действие. Это также можно отнести к положительным моментам. Вместо этого, в Законе фигурирует термин – отношения в сфере рекламы, на которые он распространяется. Указанные отношения могут возникать в процессе изготовления, размещения и распространения рекламы. Отношения по изготовлению, размещению и распространению рекламы возникают на основании гражданско – правовых договоров, общий порядок заключения и исполнения которых регламентируется ГК РФ. Самыми распространенными видами договоров, опосредующих указанные отношения, являются договоры подряда, возмездного оказания услуг, поручения, комиссии, агентирования, аренды.

<...> не заключал договоров и иных документов на изготовление, размещение, распространение вышеуказанной рекламы, следовательно, отношения в сфере рекламы не возникали и ФЗ «О рекламе» к <...>, не может быть применим.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 2 ФЗ «О рекламе», настоящий Федеральный Закон не распространяется на справочно – информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Информационно – графические материалы, размещенные на вышеуказанном сайте являлись справочно – информационными материалами, не имеющими в качестве основной цели продвижение товаров, следовательно, в данном случае признаки нарушения пункта 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» в действиях <...> отсутствуют.

Также <...> пояснил, что реклама алкогольной продукции в настоящее время на вышеуказанном сайте не размещается.

25.07.2016г. состоялось рассмотрение дела № 69/Р-2016 в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

27.05.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 2113э от 27.05.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы алкогольной продукции в сети «Интернет» на сайте <https://kemerovo.cenakrasna.ru>, на странице сайта <https://kemerovo.cenakrasna.ru/alkogolnaja-produktsija/vodka>.

Кемеровским УФАС России была проведена проверка указанного сайта, по результатам проверки составлен акт осмотра сайта от 01.06.2016г. и было установлено, что на сайте <https://kemerovo.cenakrasna.ru>, на странице сайта <https://kemerovo.cenakrasna.ru/alkogolnaja-produktsija/vodka> действительно размещена реклама алкогольной продукции.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. № 116987 от 02.06.2016г.) следует, что

администратором доменного имени kemerovo.cenakrasna.ru является <...>.

Пунктом 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Статьей 40 ФЗ «О рекламе» установлено, что регулирование отношений в сфере рекламы со дня вступления в силу настоящего Федерального закона от 13.03.2006 № 38 «ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 40 ФЗ «О рекламе» со дня вступления в силу настоящего Федерального закона признать утратившим силу Федеральный [закон](#) от 18 июля 1995 года № 108-ФЗ «О рекламе» (Собрание законодательства Российской Федерации, 1995, № 30, ст. 2864).

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

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. № 116987 от 02.06.2016г.) следует, что администратором доменного имени kemerovo.cenakrasna.ru является <...>.

<...> не отрицает того, что распространял рекламу алкогольной продукции на сайте, также у <...> имеется возможность вносить изменения и удалять распространяемую информацию, следовательно, <...> является распространителем вышеуказанной рекламы

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](#) ФЗ «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.

Вместе с тем согласно [пункту 3 части 2 статьи 2](#) ФЗ «О рекламе» данный Федеральный закон не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах, размещенная на сайте производителя или продавца данных товаров или на страницах в социальных сетях производителя или продавца данных товаров, если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта или страницы в социальной сети о реализуемых товарах, ассортименте, правилах пользования, также не является рекламой информация о хозяйственной деятельности компании, акциях и мероприятиях, проводимых данной компанией и т.п. В том числе не является рекламой информация о скидках или проводимых акциях, размещенная на сайтах, на которых аккумулируются и предлагаются различные купоны или билеты, позволяющие приобрести товар со скидкой. Следовательно, на такую информацию положения ФЗ «О рекламе» не распространяются.

<...> не является ни производителем, ни продавцом рекламируемых товаров.

В рассматриваемой рекламе объектом рекламирования выступают конкретные товары - алкогольная продукция различных наименований и марок, которые можно индивидуализировать и выделить из ряда однородных. Таким образом, информация, размещенная в сети Интернет на странице сайта <https://kemerovo.cenakrasna.ru/alkogolnaja-produktsija/vodka> содержит сведения рекламного характера, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, а также формирует и поддерживают интерес неопределенного круга потребителей к указанному товару (алкогольной продукции).

В нарушение данной правовой нормы в сети Интернет на сайте <https://kemerovo.cenakrasna.ru>, на странице сайта <https://kemerovo.cenakrasna.ru/alkogolnaja-produktsija/vodka> размещена реклама алкогольной продукции.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе», несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является <...>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать <...> (<...>) нарушившим требования пункта 8 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе», при размещении рекламы алкогольной продукции в сети Интернет.

2. Предписание <...> не выдавать в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 [Кодекса](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 28 июля 2016 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

--	--

Заместитель председателя Комиссии:

Л.И. Ланцман

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

М.И. Данилова