

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 013/05/21-87/2020

27 мая 2020 года
14

г. Саранск, проспект Ленина,

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

председатель Комиссии <...> – руководитель Управления,

члены Комиссии: <...> - заместитель руководителя Управления, <...> - главный государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства, рассмотрев 27 мая 2020 года дело № 013/05/21-87/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по электронному обращению гр.Ф. <...>, в котором сообщается о факте распространения на территории городского поселения Рузаевка Республики Мордовия с использованием рекламной конструкции, установленной при въезде в г.Рузаевка в придорожной полосе автодороги Саранск – Рузаевка (ориентир: при движении из Саранска в Рузаевку расположена слева, недалеко от территории АЗС «Рузаевка-с», находящейся слева), наружной рекламы «ПИБ&Ко Добродушный магазин г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.б», в которой усматриваются признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

ИП <...>, Ф., привлеченные к участию в рассмотрении настоящего дела, надлежащим образом уведомлены о времени и месте его рассмотрения, однако на заседание Комиссии Мордовского УФАС России их представители не явились и от названных лиц не поступало ходатайств об участии в дистанционном режиме рассмотрения дела, а также не поступало ходатайств об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки по уважительным причинам.

От ИП <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие <...>, в котором <...> ходатайствует рассмотреть дело, назначенное на 27 мая 2020 года в 15.00 часов, в его отсутствие. Такое ходатайство подлежит удовлетворению.

Руководствуясь пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Мордовского УФАС России рассматривает настоящее дело в отсутствие лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела № 013/05/21-87/2020.

Производство по делу № 013/05/21-87/2020 возбуждено определением Мордовского УФАС России от 10.02.2020 № 96 о возбуждении дела № 013/05/21-87/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, поводом для которого послужило электронное обращение гр. Ф. <...>. Определением Мордовского УФАС России от 04.03.2020 № 180 об отложении рассмотрения дела № 013/05/21-87/2020, определением Мордовского УФАС России от 30.03.2020 № 242 об отложении рассмотрения дела № 013/05/21-87/2020, определением Мордовского УФАС России от 15.04.2020 № 280 об отложении рассмотрения дела № 013/05/21-87/2020, определением Мордовского УФАС

России от 12.05.2020 № 346 об отложении рассмотрения дела № 013/05/21-87/2020 рассмотрение настоящего дела откладывалось.

В процессе рассмотрения дела № 013/05/21-87/2020 ИП <...> с письмом <...>, с письмом <...>, а также с электронным письмом <...> предоставил документы и сведения по существу настоящего разбирательства.

ИП <...>, несмотря на неоднократные письменные запросы антимонопольного органа, не предоставила документы и сведения по существу настоящего разбирательства. Однако, данные обстоятельства не препятствуют рассмотрению настоящего дела по существу.

Комиссия, исследовав собранные по настоящему делу документы и материалы в их совокупности, приходит к следующим выводам.

В Мордовское УФАС России поступило электронное обращение гр.Ф. <...>, в котором сообщается о распространении на территории городского поселения Рузаевка Республики Мордовия наружной рекламы с адресом и наименованием магазина «ПИБ&Ко», специализирующегося на продаже алкогольной продукции, посредством которой, по мнению обратившегося лица, популяризируются пивные продукты при отсутствии предупреждающей надписи о вреде чрезмерного употребления алкоголя. В подтверждение сообщаемых сведений к обращению приложено фотоизображение распространяемой наружной рекламы.

На основании поступивших сведений о событии, свидетельствующем о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Мордовского УФАС России произведен осмотр места установки рекламной конструкции в г.Рузаевке с заявленной наружной рекламой (акт №1 осмотра территории от 29.01.2020), а также осмотр наружного оформления магазина «ПИБ&Ко» (акт №2 осмотра территории от 29.01.2020), которым установлено следующее:

1) на поверхности (сторона Б) рекламной конструкции, установленной на территории городского поселения Рузаевка (при въезде) в придорожной полосе автодороги Саранск – Рузаевка (ориентир: расположена слева при движении из Саранска в Рузаевку, недалеко от территории АЗС «Рузаевка-с», находящейся справа), нанесена текстовая информация «ПИБ&Ко Добродушный магазин г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6» на жёлто-белом фоне, напоминающем пенящийся напиток, при том, что составным элементом названия «ПИБ&Ко» является эмблема (графическое изображение в центре надписи) в виде мультипликационного образа улыбающегося человечка-бочонка в кепке, в одной руке держащего пивную кружку со знаком &, а другой рукой изображающего жест большим пальцем вверх;

2) в наружном оформлении магазина «ПИБ&Ко» (г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6) используются:

- на козырьке входной группы в магазин объемно-световая вывеска с названием «ПИБ&Ко», составным элементом которого является эмблема (графическое изображение в центре надписи) в виде мультипликационного образа улыбающегося человечка-бочонка в кепке, в одной руке держащего пивную кружку со знаком &, а другой рукой изображающего жест большим пальцем

вверх;

- над витринным окном магазина (слева от входа) консоль с круглым коробом, на поверхности которого нанесена эмблема (графическое изображение), являющаяся составным элементом названия магазина;

- над витринным окном магазина (справа от входа) объемные элементы в виде трех кругов с графическими изображениями рыбы, пачки сигарет и пивной кружки, сопровождаемыми надписью «сеть магазинов»;

- на остеклении входной двери нанесенная информация (прочитывается со стороны улицы) «часы работы 10.00-22.00 без перерыва и выходных дней ИП <...> Дата регистрации ОГРН 13.12.2018», «на себя».

Используемая в наружном оформлении магазина «Пив&Ко» информация служит целям идентификации объекта торговли и направлена на извещение неопределенного круга лиц о его наименовании, фактическом нахождении и обозначении места входа, а также о реализуемом товаре и режиме работы, тем самым носит справочно-информационный характер, поэтому такая информация, с учетом положений пунктов 3, 5 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе», не может быть признана рекламой.

Вместе с тем, размещенная с использованием рекламной конструкции информация, демонстрируемая вне места нахождения торговой организации, выделяет магазин «Пив&Ко» (г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6) и обращает к нему внимание неопределенного круга лиц при том, что акцентирование внимания к такому магазину происходит опосредованно через его наименование, явно ассоциирующееся у потребителей с возможностью приобрести в магазине конкретный товар – пиво («пивко»), формирует и поддерживает интерес к такому магазину со специализированной направленностью на реализацию пива («Пив&Ко»), тем самым способствует его продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы (пункты 1 и 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является средство

индивидуализации продавца со специализированной направленностью на реализацию пива –магазин «ПИВ&Ко» (г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6), что явно следует из наименования магазина, в начертании которого к тому же присутствует такой элемент, как эмблема (графическое изображение в центре надписи) в виде мультипликационного образа улыбающегося человечка-бочонка в кепке, в одной руке держащего пивную кружку со знаком &, а другой рукой изображающего жест большим пальцем вверх, усиленное дизайном оформления наружной рекламы, выполненной на жёлто-белом фоне, напоминающем пенящийся напиток, а также положительной характеристикой магазина в качестве добродушного.

Рассматриваемая наружная реклама «ПИВ&Ко Добродушный магазин г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6» стала предметом обсуждения Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России, заседание которого состоялось 26 февраля 2020 года. По результатам обсуждения члены Экспертного совета признали, что такая наружная реклама создаёт чёткое представление о специализированной направленности магазина, реализующего алкогольную продукцию (пиво), а также формирует мнение о том, что в магазине реализуется именно пиво (протокол Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России от 26.02.2020 приобщен к материалам настоящего дела).

Комиссия, учитывая мнение общественно-консультативного органа, а также принимая во внимание место расположения наружной рекламы, размещенной с использованием рекламной конструкции, её оформление и текст, из содержания которого не следует, что в добродушном магазине «ПИВ&Ко» (г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6) реализуется безалкогольное пиво либо иные группы товаров, признаёт, что такая реклама является именно рекламой продавца пива, относящегося к алкогольной продукции, что следует из норм статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта алкогольной и спиртосодержащей продукции».

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального 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.

Статьей 21 Федерального закона «О рекламе» к рекламе алкогольной продукции установлены специальные требования и ограничения.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 Федерального 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.

В магазине «ПИВ&Ко» (г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6)

предпринимательскую деятельность осуществляет Индивидуальный предприниматель <...>, информация о которой размещена в наружном оформлении такого магазина.

Индивидуальный предприниматель <...> включена в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей (выписка и Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 21.01.2020 № ИЭ9965-20-863716), основным видом деятельности которой является торговля розничная напитками в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25), дополнительными видами деятельности - торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.11), торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.19), торговля розничная алкогольными напитками, включая пиво, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.1), торговля розничная пивом в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.12), торговля розничная безалкогольными напитками в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.2), торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.26), торговля розничная прочими пищевыми продуктами в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.29), деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (ОКВЭД 56.10), подача напитков (ОКВЭД 56.30).

Тем самым ИП <...> по профилю зарегистрированной деятельности занимается розничной торговлей алкогольных напитков, включая пиво, с целью продвижения которой ею осуществлён заказ на распространение рассматриваемой наружной рекламы, что подтверждается договором <...>, заключенным между Индивидуальным предпринимателем <...> (Заказчик) и Индивидуальным предпринимателем <...> (Исполнитель). Согласно Приложению № 1 к такому договору рассматриваемая наружная реклама размещалась в период с 01.01.2020 по 31.03.2020.

Сложившиеся договорные отношения по размещению рекламной информации Заказчика на средствах наружной рекламы Исполнителя свидетельствуют о том, что в данном случае рекламодателем выступила ИП <...>, а рекламораспространителем – ИП <...>.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

Вопреки законодательно установленному запрету рассматриваемая наружная реклама ИП <...> как продавца алкогольной продукции (пива), осуществляющего торговую деятельность в добродушном магазине «ПИВ&Ко» (г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6), распространена с использованием рекламной конструкции.

В силу действия запрета на использование рекламной конструкции под размещение рекламы алкогольной продукции, равно как и её продавца, не имеет правового значения отсутствие в распространяемой рекламе предупреждения о

вреде чрезмерного употребления алкоголя, поскольку даже при наличии такого распространения рекламы алкоголя таким способом всё равно не допустимо.

В пункте 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы 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).

Согласно разъяснению, содержащемуся в пункте 16 Информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Как установлено выше, текстовое и изобразительное содержание рассматриваемой наружной рекламы формирует устойчивую ассоциацию с предметом деятельности продавца в магазине «ПИБ&Ко» - торговлей пивом, являющимся алкогольной продукцией, и ассоциируется с пивом, что способствует воздействию на сознание потребителей и подталкивает их, располагает к выбору такого товара в указанном месте - «Добродушный магазин г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6».

ИП <...> с электронным письмом <...> предоставил фотоматериалы, свидетельствующие о демонтаже 14.03.2020 рассматриваемой наружной рекламы, что принимается как доказательство прекращения распространения такой рекламы.

Таким образом, распространение в период с 01 января по 14 марта 2020 года наружной рекламы «ПИБ&Ко Добродушный магазин г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6», размещавшейся с использованием одной поверхности (сторона Б) рекламной конструкции, установленной на территории городского поселения Рузаевка Республики Мордовия (при въезде) в придорожной полосе автодороги Саранск – Рузаевка (ориентир: расположена слева при движении из Саранска в Рузаевку, недалеко от территории АЗС «Рузаевка-с», находящейся справа), нарушает требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 21 настоящего Федерального закона.

Материалами настоящего дела установлено, что рекламодателем рассматриваемой наружной рекламы «ПИБ&Ко Добродушный магазин г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6» является ИП <...>, который должен был соблюдать требования законодательства Российской Федерации о рекламе и при этом учитывать прямой запрет на распространение рекламы алкогольной продукции (пива), в том числе его продавца, с использованием рекламных конструкций.

Поскольку материалами настоящего дела установлено, что распространение рассматриваемой ненадлежащей рекламы прекращено, не усматривается необходимости выдавать рекламодателю – ИП <...>, как лицу, допустившему распространение ненадлежащей рекламы, и рекламодателю – ИП <...>, как лицу, инициировавшему распространение ненадлежащей рекламы, предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 5 части 2 статьи 21, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей распространённую на территории городского поселения Рузаевка Республики Мордовия в период с 01 января по 14 марта 2020 года наружную рекламу «ПИБ&Ко Добродушный магазин г.Рузаевка, ул. бульвар Горшкова, д.6», размещавшуюся с использованием одной поверхности (сторона Б) рекламной конструкции, установленной на территории городского поселения Рузаевка (при въезде) в придорожной полосе автодороги Саранск – Рузаевка (ориентир: расположена слева при движении из Саранска в Рузаевку, недалеко от территории АЗС «Рузаевка-с», поскольку такая реклама нарушает требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать рекламодателю – Индивидуальному предпринимателю <...> и рекламодателю – Индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 27 мая 2020 года.

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

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>