**РЕШЕНИЕ**

«20» августа 2020г. г.Новосибирск

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

…

рассмотрев дело №054/05/21-749/2020, возбужденное по факту распространения информации, содержащей рекламу алкогольной продукции с признаками нарушения требований ст.21 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя: физическое лицо <…>,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «Рассвет» (ИНН 5402057694, ОГРН 1195476084320, дата присвоения ОГРН: 25.11.2019г., адрес: ул.Авиастроителей, д.1/4. этаж 1, г.Новосибирск, 630084),

**УСТАНОВИЛА:**

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№2855п от 20.02.2020г.) о нарушении требований ст.21 ФЗ «О рекламе» (реклама алкогольной продукции) при распространении листовок в почтовых ящиках домов (в том числе по адресу: ул.Титова, 246/1, г. Новосибирск), а также посредством размещения баннера по адресу: ул.Титова, 246/2, г.Новосибирск.

В результате рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело. По результатам рассмотрения материалов дела установлено следующее.

Слева от входа в магазин «Фирменные пивные магазины «Медный великан» (ул. Титова, д.246/2, г. Новосибирск, 630096), размещен баннер следующего содержания:

«Приглашаем к нам! Медный великан Только пятницу и субботу 2+1 за 2 литра разливного «Бархатное», «Батино», «Батино н/ф», «Жигулевское Легенда» 1 литр бесплатно Срок акци с 24.01.2020 по 29.02.2020г. за 2 литра разливного Сварено для своих 1 литр бесплатно Срок акции с 10.12.2019г. 3+1 за 3 литра разливного Товарищ Бендер пиво светлое 1 литр бесплатно Срок акции с 13.01.2020 по 16.02.2020 Vanilla 4.0 Blanche скидка 30% Срок акции с 17.01.2020 по 21.02.2020г».

Как сообщает заявитель листовки аналогичного содержания распространялись по почтовым ящикам жилого дома по адресу: ул. Титова, д.246/1, г.Новосибирск. Дополнительно в листовках указано: «Праздничное открытие 24 января с 17:00 до 20:00 по адресу: ул. Титова, 246/2 Дегустация фирменных напитков... Фирменные напитки от «Новосибирской пивоваренной компании...»»

В соответствии со ст.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.

Следовательно, указанная информация является рекламой, т.к. отвечает всем юридически значимым условиям определения рекламы.

Согласно 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.

В соответствии с ч.2.1. ст.21 ФЗ «О рекламе», реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов.

Согласно ч.3 ст.21 ФЗ «О рекламе», реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В соответствии со ст.38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение ч.ч.2, 2.1, 3 ст.21 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; так и рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На входной двери стационарного торгового объекта размещается следующая информация: «ООО «Рассвет» Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Тимирязева, 60, офис 201 ИНН 5402057694».

Из совокупности и взаимосвязи доказательств, представленных в материалах дела следует, что именно ООО «Рассвет» является лицом, разместившем рассматриваемые рекламные материалы.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования выступает организация, индивидуализируемая обозначением «Медный великан». Реклама по способу ее доведения свидетельствует о цели размещения - привлечении внимания неопределенного круга лиц к товарам, предлагаемым лицом, индивидуализируемым с помощью обозначени «Медный великан» - разливным

напиткам «Бархатное», «Батино», «Жигулевское» и т.д.

Таким образом, указанная реклама ориентирована на неопределенный круг лиц, направлена на мотивацию потребителя рекламы на выбор товаров, реализуемых в магазине под наименованием «Медный великан». При этом совокупность элементов, индивидуализирующих ООО «Рассвет», как рекламодателя, прямо прослеживается в содержании рекламы, а именно:

- обозначение «Медный великан», индивидуализирующее стационарный торговый объект «Медный великан», который является объектом рекламирования и к которому привлекается внимание неопределенного круга лиц в рекламе;

- использование наименований определенных товаров;

- указание ООО «Рассвет» (ИНН 5402057694) как лица, осуществляющего деятельность в указанном торговом объекте.

Также, в соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08 октября 2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при анализе информации 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.

Обозначение «Медный великан» известно и узнаваемо у потребителей, что подтверждается, в том числе, обращением, направленным в антимонопольный орган.

Таким образом, потребители рекламы, изучив рекламный материал, определяют объектом рекламирования организацию, использующую обозначение «Медный великан», а также продукцию, которую данная организация реализует, то есть, у потребителя возникает четкая ассоциация рекламируемого объекта с ООО «Рассвет», т.к. именно данное юридическое лицо указано на входной двери.

Учитывая изложенное, исходя из совокупности элементов рекламного материала, можно сделать вывод о том, что смысловая нагрузка направлена на потребителя таким образом, что потребитель, изучая данную информацию, придет к заключению, что рекламируются услуги, оказываемые магазином «Медный великан», т.е. ООО «Рассвет», обозначенного данным наименованием, и сама реклама направлена на привлечение внимания к товарам и услугам под обозначением «Медный великан».

Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Рассвет» (ИНН 5402057694, ОГРН 1195476084320, дата присвоения ОГРН: 25.11.2019г., адрес: ул.Авиастроителей, д.1/4. этаж 1, г.Новосибирск, 630084).

ООО «Рассвет» в Новосибирское УФАС России представлены следующие пояснения.

Согласно приложенным фотографиям к запросу № 06-3722 от 23.03.2020, невозможно установить, что на фотографиях изображен именно магазин «Медный Великан» по адресу: г. Новосибирск, ул. Титова, 246/2.

Рекламные материалы в виде листовок, изображенных на фотографии приложенной к данному запросу, на данный момент не сохранились, они были ликвидированы после завершения акции и нет возможности установить, где физическое лицо, обратившееся с заявлением в Новосибирский У ФАС, взяло данную листовку, изображенную на фотографии, в почтовом ящике или в магазине «Медный Великан». Доказательств подтверждающих, что физическое лицо обнаружило листовку в почтовом ящике - не представлено.

В период с января 2020 года по февраль 2020 года в магазине «Медный Великан» проходила акция безалкогольных напитков. Информация об акции была размещена на баннере на стекле окна возле входа в магазин «Медный Великан» и на листовках, располагающихся внутри данного магазина.

В подтверждение данного факта ООО «Рассвет» представляет следующие документы:

1. Программа и правила проведения рекламных акций в период с января 2020 по февраль 2020 в магазине «Медный Великан» по адресу г. Новосибирск, ул. Титова, 246/2. Данную программу утвердил директор ООО «Рассвет» ..... Так же ею были согласованы размещение информации об акции на баннере возле магазина и листовках внутри магазина.

2. Товарная накладная № СК000001365 от 22.01.2020, подтверждающая доставку и ассортимент товара (безалкогольные напитки), реализующегося в магазине «Медный Великан» по адресу: г. Новосибирск, ул. Титова, 246/2 в период акции с января 2020 по февраль 2020. В данной накладной перечислены 15 сортов безалкогольного пива, которые входили в данную акцию.

3. Декларация о соответствии евразийского экономического союза от 05.09.2019 года. Документ, подтверждающий качество безалкогольных напитков и отсутствие содержания алкоголя в данных напитках, участвующих в акции в период с января 2020 по февраль 2020 в магазине «Медный Великан» по адресу: г. Новосибирск, ул. Титова, 246/2.

4. Договор аренды нежилого помещения от 23.12.2019 года, подтверждающий размещение магазина «Медный Великан» по адресу: г. Новосибирск, ул. Титова, 246/2, в котором проводилась акция с января 2020 по февраль 2020.

Согласно вышеуказанным документам ООО «Рассвет» утверждает, что в действиях ООО «Рассвет» по размещению информации об акции на баннере и на листовках внутри магазина «Медный Великан» по адресу: г. Новосибирск, ул. Титова, 246/2 в период с января 2020 по февраль 2020, нет признаков нарушения законодательства РФ о рекламе, а именно ст. 21 Закона «О рекламе».

Оценив материалы дела, приняв во внимание оформление конструкции, ее размер и место расположения, место размещения листовок, доводы ООО «Рассвет» Новосибирским УФАС России рассмотрены, приняты в части по изложенным выше основаниям, а также в связи со следующим.

Исходя из материалов, представленных ООО «Рассвет», акция, информация о которой содержится на баннере, проводится по адресу: г.Новосибирск, ул.Титова, 246/2. Фотоизображение баннера, представленное заявителем, идентично макету изображения для оформления окна магазина пленкой, представленному в материалы дела ООО «Рассвет». Таким образом, по совокупности доказательств, можно сделать вывод о размещении рассматриваемого баннера именно по указанному адресу.

Также из фотоизображения, представленного заявителем следует, что баннер размещен в оконных проемах (конструктивный элемент здания) информативной стороной на улицу, а не вовнутрь помещения, следовательно, реклама доступна значительной части населения.

Несмотря на прикрепление баннера с внутренней либо наружной стороны помещения, вся информация рекламного баннера (в случае крепления внутри помещения – через прозрачное стекло) адресована на привлечение внимания с внешней стороны здания. То есть, независимо от места крепления баннера его целевое назначение направлено на неопределенный круг потребителей, находящихся вне помещения.

Рассматриваемая информация содержит привлекательную для потребителя информацию об акциях при покупке определенного товара, формируя и поддерживая потребительский интерес, способствующий продвижению как самого продавца, так и реализуемого пива. Такая информация обладает оценочным, ассоциативным эффектом, способным воздействовать на сознание потребителя и подтолкнуть его к выбору соответствующего товара именно в указанном месте.

Исходя из материалов дела, на баннере содержится информация о сортах пива «Бархатное», «Батино», «Батино н/ф», «Жигулевское Легенда», «Сварено для своих», «Товарищ Бендер», «Vanilla Blanche». Указание на то, что указанные сорта пива относятся к группе безалкогольных напитков, отсутствует.

Согласно общедоступной информации, размещенной в сети Интернет, крепость напитка (содержание алкоголя) - пиво «Бархатное» составляет 4-5%, пиво «Батино» - 4%, «Жигулевское» - 4%, «Товарищ Бендер» - 4,7%.

Кроме того, данная реклама содержит прямое указание на крепость напитка «Vanilla Blanche» - 4,0.

Таким образом, товар, указанный на баннере отнести к безалкогольной продукции не представляется возможным.

Оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями. Текстовое содержание рекламы формирует у конечного потребителя ассоциацию с предметом деятельности продавца – торговлей, в том числе, алкогольной продукцией и ассоциируется с алкоголем. Следовательно, потребитель воспринимает рассматриваемую рекламу как рекламу алкогольной продукции.

При этом в рекламе отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции.

Таким образом, материалами дела доказано наличие в действиях ООО «Рассвет» при распространении информации посредством размещения на баннере слева от входа в магазин «Фирменные пивные магазины «Медный великан», расположенный по адресу: ул. Титова, д.246/2, г. Новосибирск, 630096, следующего содержания:

«Приглашаем к нам! Медный великан Только пятницу и субботу 2+1 за 2 литра разливного «Бархатное», «Батино», «Батино н/ф», «Жигулевское Легенда» 1 литр бесплатно Срок акци с 24.01.2020 по 29.02.2020г. за 2 литра разливного Сварено для своих 1 литр бесплатно Срок акции с 10.12.2019г. 3+1 за 3 литра разливного Товарищ Бендер пиво светлое 1 литр бесплатно Срок акции с 13.01.2020 по 16.02.2020 Vanilla 4.0 Blanche скидка 30% Срок акции с 17.01.2020 по 21.02.2020г»,

нарушения требований п.5 ч.2, ч.2.1, ч.3 ст.21 ФЗ «О рекламе».

Нарушения ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Рассвет» при распространении листовок посредством почтовых ящиков Новосибирским УФАС России не установлено.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

**РЕШИЛА:**

1. Признать рекламную информацию, распространенную посредством размещения на баннере слева от входа в магазин «Фирменные пивные магазины «Медный великан», расположенный по адресу: ул. Титова, д.246/2, г. Новосибирск, 630096, следующего содержания:

«Приглашаем к нам! Медный великан Только пятницу и субботу 2+1 за 2 литра разливного «Бархатное», «Батино», «Батино н/ф», «Жигулевское Легенда» 1 литр бесплатно Срок акци с 24.01.2020 по 29.02.2020г. за 2 литра разливного Сварено для своих 1 литр бесплатно Срок акции с 10.12.2019г. 3+1 за 3 литра разливного Товарищ Бендер пиво светлое 1 литр бесплатно Срок акции с 13.01.2020 по 16.02.2020 Vanilla 4.0 Blanche скидка 30% Срок акции с 17.01.2020 по 21.02.2020г»,

ненадлежащей рекламой,

а ООО «Рассвет» (ИНН 5402057694, ОГРН 1195476084320, дата присвоения ОГРН: 25.11.2019г., адрес: ул.Авиастроителей, д.1/4. этаж 1,г.Новосибирск, 630084), нарушившим п.5 ч.2, ч.2.1, ч.3 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;

- реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов;

- реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

2. Выдать ООО «Рассвет» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме "24" августа 2020 г.

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