

Резолютивная часть решения объявлена **23 сентября 2014 года**

Решение изготовлено в полном объеме **24 сентября 2014 года**

г.

Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии

П <...> ,

члены Комиссии:

Б<...>

Ч<...> ,

рассмотрев дело № 64-ФАС22-Р/06-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на Интернет-сайте, находящемся в свободном доступе по адресу [www.ночной-барнаул.рф](http://www.ночной-барнаул.рф), рекламы алкогольной продукции, табака и курительных принадлежностей «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ Бесплатная доставка Приемлемые цены Богатый выбор ТЕЛ:60-96-96», «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ ЗАЖГИ ПО ПОЛНОЙ Алкоголь ночью после 21:00 в подарок Т:60-96-96»,

в отсутствие представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рекламораспространителя – гражданина Ш<...> ,

#### УСТАНОВИЛА:

25 июня 2014 года Алтайским краевым УФАС России в отношении Ш<...> возбуждено дело № 64-ФАС22-Р/06-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение которого было назначено на 16.07.2014г.

В соответствии с пунктом 22 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, принимаемые антимонопольным органом решения направляются заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручаются под расписку лицам, участвующим в деле, или их представителям. Эти решения могут быть направлены с использованием средств факсимильной связи, электронной почты или иных средств связи, позволяющих зафиксировать факт их получения адресатом.

Определение о возбуждении указанного дела направлялось антимонопольным органом на почтовый адрес гр. Ш<...> заказным письмом, с уведомлением о вручении почтового отправления. Определение данным гражданином было получено 16.07.2014г. лично, о чем свидетельствует отметка адресата в получении.

16 июля 2014 года Ш<...> на рассмотрение дела не явился, явку представителей в заседание не обеспечил, в связи с чем рассмотрение дела антимонопольным органом было отложено на 20 августа 2014 года. Определение об отложении рассмотрения дела направлено в адрес Ш<...> заказным письмом, с уведомлением о вручении почтового отправления. Письмо вернулось с отметкой отделения почтовой связи «Истек срок хранения».

20 августа 2014 года рассмотрение дела было отложено на 23 сентября 2014 года по причине неполучения Ш<...> определения об отложении дела.

23 сентября 2014 года Ш<...> на рассмотрение дела не явился, определение об отложении рассмотрения дела № 64-ФАС22-Р/06-14, направленное заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления, данным гражданином не получено. Согласно информации, размещенной на официальном Интернет сайте Почты России [www.russianpost.ru](http://www.russianpost.ru), 28.08.2014г. состоялась неудачная попытка вручения указанного определения.

Данные обстоятельства свидетельствуют об уклонении лица от получения от антимонопольного органа почтовой корреспонденции, связанной с рассмотрением настоящего дела, в связи с чем, Ш<...> считается надлежащим образом извещенным о дате, времени и месте рассмотрения дела, что в силу пункта 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, не является препятствием для рассмотрения антимонопольным органом дела по существу в данном заседании.

Алтайским краевым УФАС России установлено, что в свободном доступе в сети Интернет на сайте по адресу [www.ночной-барнаул.рф](http://www.ночной-барнаул.рф) распространяется реклама алкогольной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей: «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ Бесплатная доставка Приемлемые цены Богатый выбор ТЕЛ:60-96-96», «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ ЗАЖГИ ПО ПОЛНОЙ Алкоголь ночью после 21:00 в подарок Т:60-96-96».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – 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. 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.

Размещенная на сайте реклама алкогольной продукции распространяется под видом продажи сувенирных зажигалок, купив которые, потребитель получает в подарок алкоголь. О данном факте свидетельствует информация на сайте: «В компании Ночной Барнаул можно купить только зажигалку, а купить алкоголь ночью в Барнауле с бесплатной доставкой после 21:00 нельзя – спиртное мы дарим. Весь ассортимент каталога: водка, коньяк, пиво, виски, текила, ликер, вермут, шампанское, вино, бренди, ром, джин, абсент и другое – относится к категории

*подарков».*

Из существа обстоятельств явно следует, что рекламируемая услуга по бесплатной доставке алкоголя ночью, а также продаже зажигалок с целью получения потребителями подарка в виде алкогольной продукции, предполагает под собой реализацию алкогольной продукции в ночное время суток. В данном случае имеет место притворная сделка, т.е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку (часть 2 статьи 170 ГК РФ).

Причина возникновения притворной сделки кроется в желании сторон скрыть подлинную природу своих отношений и избежать нежелательных для себя гражданских, налоговых и иных правовых последствий. При этом стороны преследуют цель получить тот же результат, которого они достигли бы, совершая сделку открыто.

В соответствии с частью 5 статьи 16 Федерального закона «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» не допускается розничная продажа алкогольной продукции с 23 часов до 8 часов по местному времени, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, и розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, а также розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой магазинами беспошлинной торговли.

Согласно части 1 статьи 8 Закона Алтайского края № 5-ЗС от 06.02.2012 «О регулировании отдельных отношений в сфере розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции на территории Алтайского края», не допускается розничная продажа алкогольной продукции с 21 часа до 9 часов по местному времени, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, и розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, а также розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой магазинами беспошлинной торговли.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации. В понимании Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является запрещенная Федеральным законом «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», а также Законом Алтайского края № 5-ЗС от 06.02.2012 услуга по реализации алкогольной продукции в ночное время суток, в связи с чем, данная реклама содержит признаки нарушения пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Указанный в рекламе Интернет сайт находится в свободном доступе в сети Интернет и является, исходя из информации, размещенной на данном сайте, Интернет - магазином. Главная страница сайта представлена меняющимся рекламным баннером, представленным ниже.

<...>

Далее на главной странице размещен каталог товаров, а именно: водка, коньяк, пиво, виски, текила, ликер, вермут, шампанское, вино, бренди, ром, джин, абсент, безалкогольные, сигареты, разное; каждый товар представлен в ассортименте. Кроме того, на сайте, помимо алкогольной продукции с изображением бутылок, представлен ассортимент табачной продукции с демонстрацией пачек сигарет Winston Light, Winston XS, Chesterfield Light, Kent 8, Kent 2.0, Parliament Light, а также курительных принадлежностей - зажигалка.

При нажатии на название алкогольной продукции, либо сигарет, происходит переход на данную страницу, где размещены изображения предлагаемых марок алкогольной продукции с их характеристиками: объем, крепость, производитель, либо сигарет, а также указана цена в баллах.

Обозначенная информация полностью соответствует легальному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объектам рекламирования, а именно к алкогольной продукции и сигаретам.

В соответствии с частью 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В силу пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

На основании изложенного, реклама алкогольной продукции, размещенная в сети Интернет на сайте [www.ночной-барнаул.рф](http://www.ночной-барнаул.рф), распространяется с нарушением статьи 7, части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 7, части 2 статьи 21 настоящего Федерального закона несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По информации, предоставленной ООО «АГВА-хостинг», доменное имя ночной-барнаул.рф зарегистрировано 26.12.2012г. на физическое лицо: Н<...>

На основании вышеизложенного, Ш<...> является рекламораспространителем рекламы алкогольной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей: «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ Бесплатная доставка Приемлемые цены Богатый выбор ТЕЛ:60-96-96», «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ ЗАЖГИ ПО ПОЛНОЙ Алкоголь ночью после 21:00 в подарок Т:60-96-96», размещенной в сети Интернет на сайте [www.ночной-барнаул.рф](http://www.ночной-барнаул.рф), с нарушением действующего законодательства Российской Федерации о рекламе.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодраспроствранителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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 рекламу алкогольной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей: «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ Бесплатная доставка Приемлемые цены Богатый выбор ТЕЛ:60-96-96», «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ ЗАЖГИ ПО ПОЛНОЙ Алкоголь ночью после 21:00 в подарок Т:60-96-96», размещенную в свободном доступе в сети Интернет по адресу: [www.ночной-барнаул.рф](http://www.ночной-барнаул.рф), ненадлежащей, поскольку при ее размещении и распространении нарушены требования статьи 7, части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать рекламодраспроствранителю – Ш<...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для возбуждения производства по делу об административном правонарушении и проведении административного расследования в соответствии со статьей 14.3 КоАП РФ.

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

<...>

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 143

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии

П<...>

члены Комиссии:

Б<...>

Ч<...>,

на основании своего решения от 24 сентября 2014г. по делу № 64-ФАС22-Р/06-14 о признании рекламы алкогольной продукции, табачных изделий и курительных

принадлежностей: «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ Бесплатная доставка Приемлемые цены Богатый выбор ТЕЛ:60-96-96», «НОЧНОЙ-БАРНАУЛ.РФ ЗАЖГИ ПО ПОЛНОЙ Алкоголь ночью после 21:00 в подарок Т:60-96-96», размещенной в свободном доступе в сети Интернет по адресу: [www.ночной-барнаул.рф](http://www.ночной-барнаул.рф), ненадлежащей, поскольку при ее размещении и распространении нарушены требования статьи 7, части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Ш<...> в течение 20 дней со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации, а именно прекратить распространение посредством Интернет-сайта [www.ночной-барнаул.рф](http://www.ночной-барнаул.рф) рекламы алкогольной продукции, в том числе под видом рекламы продажи сувенирной продукции – зажигалок, а также прекратить распространение посредством указанного сайта рекламы табачных изделий и курительных принадлежностей.

2. Ш<...> представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 31 октября 2014г.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.