

## ЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 028/05/21-520/2023

«02» августа 2023 г. г. Благовещенск

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

Председатель Комиссии: Дегодьев Александр Сергеевич, руководитель Амурского УФАС России,

члены Комиссии: Пожидаева Анна Викторовна – ведущий специалист-эксперт отдела товарных рынков и рекламы Амурского УФАС России, Фадеева Светлана Константиновна – специалист-эксперт указанного отдела;

рассмотрев дело № 028/05/21-520/2023, возбужденное в отношении действующего юридического лица – **Общества с ограниченной ответственностью «ЭджлибертиДВ»** (ОГРН: 1212800002810, ИНН: 2801263277, дата регистрации юридического лица: 22.04.2021, адрес юридического лица: 675000, Амурская область, г.о. город Благовещенск, г. Благовещенск, ул. Зейская, д. 173а, подв. помещ. 8-13, генеральный директор Винник Максим Андреевич) (далее также – Общество),

по факту распространения рекламной информации с признаками нарушения пункта 1 части 4 статьи 5, пункта 5 части 2 статьи 21, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

- в присутствии генерального директора Общества – Винник Максима Андреевича,

УСТАНОВИЛА:

Амурское УФАС России как территориальный орган ФАС России на основании части 1 статьи 33 Закона «О рекламе», Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, осуществляет на территории Амурской области в пределах возложенных полномочий:

- 1) федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы;
- 2) возбуждение и рассмотрение дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 2 статьи 36 Закона «О рекламе» антимонопольный орган по собственной инициативе, представлению прокурора, обращениям органов государственной власти или органов местного самоуправления, заявлениям физических или юридических лиц, а также по результатам проведения антимонопольным органом контрольных (надзорных) мероприятий возбуждает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании подпункта «г» пункта 13 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела является

собственная инициатива в случае обнаружения антимонопольным органом признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Амурским УФАС России **24.05.2023** зафиксировано распространение в г. Благовещенске Амурской области, возле здания по адресу: г. Благовещенск, ул. Зейская, д. 173а, информации с текстом следующего содержания: **«ДЕНЬ НОЧЬ У нас можно купить любые безалкогольные напитки в ночное время 21 - 9 »**:

Рис. 1

В целях отнесения рассматриваемой информации к рекламе алкогольной продукции Амурским УФАС России направлен запрос членам Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Амурском УФАС России (далее также – Экспертный совет) (исх. от 25.05.2023 № АД/832/23) об участии в заседании Экспертного совета, назначенного на 16.06.2023 (в заочном формате) согласно повестке заседания.

На основании пункта 1.1 Положения об Экспертном совете по применению законодательства о рекламе при Амурском УФАС России, утвержденного приказом Амурского УФАС России от 25.11.2020 № 139/1, Экспертный совет образован в целях рассмотрения вопросов, связанных с применением законодательства Российской Федерации о рекламе на территории Амурской области, а также выработки предложений по его совершенствованию.

В повестку заочного заседания Экспертного совета были включены следующие вопросы:

1. Рассмотрение информации, размещенной возле здания по адресу: г. Благовещенск, ул. Зейская, д. 173а, на предмет ее отнесения к рекламе, в том числе рекламе алкогольной продукции.
2. Оценка членами Экспертного совета рассматриваемой информации на наличие/отсутствие в ней признаков нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Членам Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Амурском УФАС России было направлено изображение информации, которое было необходимо рассмотреть и оценить согласно повестке заседания.

При оценке полученных мнений по пункту 1 повестки заседания были получены следующие результаты: 100 % респондентов считают, что рассматриваемую информацию можно отнести к рекламе, в том числе к рекламе алкогольной продукции.

По пункту 2 повестки заседания были получены следующие результаты: 100 % респондентов полагают, что при восприятии данной информации создается впечатление о возможности приобретения алкогольной продукции с 21:00 до 9:00 часов.

Согласно пункту 4.8.2 Положения об экспертном совете по применению законодательства о рекламе при Амурском УФАС России, решения Экспертного совета принимаются простым большинством голосов членов совета, участвующих в голосовании.

Все члены Экспертного совета, принявшие участие в голосовании, считают, что наружная информация, размещенная возле здания по адресу: г. Благовещенск, ул. Зейская, д. 173а, отвечают законодательному определению «реклама», а также в ней усматриваются признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона «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;

В силу законодательного определения объект рекламирования – это 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.

На основании части 4 статьи 2 Закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные указанным 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.

Таким образом, положения данной нормы подлежат применению к рекламе средств индивидуализации товаров, средств индивидуализации их изготовителей, средств индивидуализации их продавцов.

Согласно пункту 7 части 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее также Закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ) **алкогольная продукция** – это пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с [перечнем](#), установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк, виноградная водка, бренди), вино, крепленое вино, игристое вино, включая российское шампанское, виноградосодержащие напитки, плодовая алкогольная продукция, плодовые алкогольные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Согласно требованию пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», реклама не должна побуждать к совершению противоправных действий.

Частью 9 статьи 16 Закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ не допускается розничная продажа алкогольной продукции с 23 часов до 8 часов по местному времени, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, крестьянскими (фермерскими) хозяйствами, индивидуальными предпринимателями, признаваемыми сельскохозяйственными товаропроизводителями, розничной продажи пива, пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями, крестьянскими (фермерскими) хозяйствами и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, розничной продажи алкогольной продукции в случае, если указанная продукция размещена на бортах водных и воздушных судов в качестве припасов в соответствии с правом ЕАЭС и законодательством Российской Федерации о таможенном деле, и розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой в магазинах беспошлинной торговли.

Таким образом, розничная продажа алкогольной продукции на территории Российской Федерации не допускается с 23 часов до 8 часов по местному времени, за исключением следующих случаев:

- продажа алкогольной продукции организациями, КФХ, индивидуальными предпринимателями, признаваемыми сельскохозяйственными товаропроизводителями, при оказании ими услуг общественного питания;
- продажа пива, пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи индивидуальными предпринимателями при оказании ими услуг общественного питания;
- продажа алкогольной продукции, размещенной на бортах водных и воздушных судов в качестве припасов;
- продажа алкогольной продукции магазинами беспошлинной торговли.

Вместе с тем органы государственной власти субъектов Российской Федерации вправе устанавливать дополнительные **ограничения** времени, условий и мест розничной продажи алкогольной продукции, за исключением розничной продажи алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания, если иное не установлено настоящей статьей, в том числе полный запрет на розничную продажу алкогольной продукции, за исключением розничной продажи алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания, если иное не установлено настоящей статьей.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 1 Закона Амурской области от 25.09.2014 № 403-ОЗ «О некоторых вопросах регулирования розничной продажи алкогольной продукции и безалкогольных тонизирующих напитков на территории Амурской области» (принят Законодательным Собранием Амурской области 23.09.2014) (вместе с «Перечнем поселений с численностью населения менее трех тысяч человек, в которых отсутствует точка доступа к информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее также – Закон области № 403-ОЗ), в Амурской области не допускается розничная продажа алкогольной продукции с 21.00 до 11.00 по местному времени.

Согласно статье 3 Закона области № 403-ОЗ за нарушение требований настоящего Закона юридические и должностные лица несут административную ответственность в соответствии с законодательством об административных правонарушениях.

Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за нарушение правил продажи этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (часть 3 статьи 14.16. КоАП РФ).

На основании абзаца второго части 7 статьи 16 Закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ потребление (распитие) алкогольной продукции, приобретенной в объекте общественного питания, допускается только в данном объекте.

Таким образом, продажа в Амурской области алкогольной продукции организацией, не оказывающей услуг общественного питания, с 21.00 до 11.00 часов по местному времени образует противоправное деяние, за которое предусмотрена административная ответственность.

Как следует из содержания информации, размещенной возле здания по адресу: г. Благовещенск, ул. Зейская, д. 173а, логотип «День Ночь» с графическим изображением бутылки, относится к сети магазинов алкогольной продукции «День Ночь».

По запросу «*День Ночь магазин Благовещенск*» в информационно-коммуникационной сети «Интернет» имеется следующая информация:

Рис. 2

На справочно-информационном сайте «2ГИС» в сети «Интернет» (<https://2gis.ru/blagoveshensk/firm/70000001056415306?floor=0&m=127.53838%2C50.260259%2F18>)

имеется информация о режиме работы магазина «День Ночь» (расположенного по адресу: ул. Зейская, д. 173а, цокольный этаж): с 21-00 до 09-00 часов.

Таким образом, рассматриваемая реклама позиционируется в том числе как реклама алкогольной продукции, направлена в адрес неопределенного круга лиц с целью привлечения внимания и продвижения на рынке услуг магазина «День Ночь», в том числе услуг по продаже алкогольной продукции.

Текст рекламы изготовлен таким образом, что при прочтении слова «**безалкогольные** напитки» приставка «без-» имеет более бледную заливку шрифта, таким образом внимание акцентируется на оставшейся части слова «**алкогольные**».

По мнению Амурского УФАС России и членов Экспертного совета, такое акцентирование не случайно, в связи с чем потенциальному потребителю сообщается о возможности приобретения алкогольной продукции во временной промежуток с 21-00 до 09-00 часов.

Также в силу пункта 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 соответствии с частью 3 статьи 21 Федерального закона «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).

По итогам заочного заседания Экспертного совета Амурскому УФАС России рекомендовано рассмотреть вопрос о возбуждении дела в отношении рекламодателя и рекламораспространителя рассматриваемой информации.

Амурским УФАС России установлено, что торговую деятельность по адресу: ул. Зейская, д. 173а, цокольный этаж, осуществляет действующее юридическое лицо **Общество с ограниченной ответственностью «ЭджЛибертиДВ»** (ОГРН: 1212800002810, ИНН: 2801263277, дата регистрации юридического лица: 22.04.2021, адрес юридического лица: 675000, Амурская область, г.о. город Благовещенск, г. Благовещенск, ул. Зейская, д. 173а, подв. помещ. 8-13, генеральный директор Винник Максим Андреевич) (далее также – Общество).

Основной вид деятельности Общества, согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 29.06.2023 деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания, код ОКВЭД 56.10.

Обществу выдана лицензия 28РПО0000248 на розничную продажу алкогольной продукции от 26 августа 2021 (срок действия до 26 августа 2023).

В силу законодательного определения рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

На основании частей 6-7 статьи 38 Закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение части 4 статьи 5, части 3 статьи 21 указанного закона, рекламораспространитель – за нарушение части 2 и части 3 статьи 21 Закона «О рекламе».

Предварительно установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем является юридическое лицо ООО «ЭджЛибертиДВ».

Таким образом, в действиях ООО «ЭджЛибертиДВ» имеются признаки нарушения пункта 1

части 4 статьи 5, пункта 5 части 2 статьи 21, части 3 статьи 21 Закона «О рекламе».

Определением Амурского УФАС России от 03.07.2023 № НГ/1402/23 в отношении ООО «ЭджЛибертиДВ» возбуждено производство по делу № 028/05/21-520/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и назначено заседание Комиссии по рассмотрению дела на 02.08.2023 в 11-00.

04.07.2023г. определение о возбуждении дела № 028/05/21-520/2023 (исх. от 03.07.2023 № НГ/1402/23) вручено Амурским УФАС России сотруднику ООО «ЭджЛибертиДВ».

05.07.2023 ООО «ЭджЛибертиДВ» представило пояснения по делу (исх. от 04.07.2023 № 8/42-01, вх. от 05.07.2023 № 2094/23).

Также Обществом представлены копии следующих документов:

- заключение кадастрового инженера ООО «Землемер» (в лице Бирюковой Л.С.) от 04.04.2023 № 60;

- заключение кадастрового инженера ООО «Землемер» (в лице Бирюковой Л.С.) от 04.04.2023 № 61;

- схема расположения объекта капитального строительства, расположенного по адресу: г. Благовещенск, ул. Зейская, 173а;

- схема расположения объекта капитального строительства на земельном участке (масштаб 1:500);

- квалификационный аттестат кадастрового инженера, выданный Холоденко Л.С. (Бирюковой Л.С.);

- свидетельство о заключении брака Бирюковой Л.С.;

- результаты проверок СИ в отношении ООО «Землемер»;

- договор аренды нежилого помещения № 04/21 от 27.04.2023, заключенный между Монастырским Геннадием Андреевичем (Арендодатель) и ООО «ЭджЛибертиДВ», в лице генерального директора Винник Максима Андреевича (Арендатор) с приложениями;

- акт приемки выполненных работ от 06.10.2022 между Исполнителем - ООО «Бегемот» и Заказчиком - Винник М.А.;

- бланк заказа от 03.10.2022 (вид работ – печать баннера, монтаж на каркас заказчика);

- свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения от 22.04.2021;

- решение № 1 единственного учредителя ООО «ЭджЛибертиДВ» от 12.04.2021;

- приказ № 1 от 12.04.2021 о вступлении в должность генерального директора Общества Винник Максима Андреевича;

- Устав Общества, утвержденный протоколом общего собрания участников ООО «ЭджЛибертиДВ» от 12.04.2021.

В соответствии с пунктом 4.4 статьи 4 Устава ООО «ЭджЛибертиДВ», **генеральный директор Общества является единоличным исполнительным органом** Общества и избирается общим собранием участников Общества на срок 5 лет.

Согласно пункта 4.5 статьи 4 Устава генеральный директор Общества без доверенности действует от имени Общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Пунктом 4.6 статьи 4 Устава генеральный директор принимает свои решения единолично.

17.07.2023 в адрес Амурского УФАС России дополнительно представлены пояснения по делу, согласно которым: «Общество признает нарушение, между тем установленное нарушение допустил генеральный директор Винник М.А.».

02.08.2023г. состоялось заседание комиссии Амурского УФАС России по рассмотрению дела № 028/05/21-520/2023.

На заседании Комиссии от имени ООО «ЭджЛибертиДВ» присутствовал генеральный директор Общества – Винник М.А.

Директор Винник М.А. пояснил, что в настоящий момент данные баннеры демонтированы.

Вину в допущенном правонарушении, выразившемся в несоблюдении требований Закона «О рекламе», не отрицает. Ранее Общество не нарушало Закон «О рекламе», к ответственности не привлекалось.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев материалы дела, изучив позицию ООО «ЭджЛибертиДВ», приходит к следующим выводам.

Факт распространения рекламной информации с признаками нарушения пункта 1 части 4 статьи 5, пункта 5 части 2 статьи 21, части 3 статьи 21 Закона «О рекламе» зафиксирован специалистами управления 24.05.2023г.

На основании изложенного Комиссия Амурского УФАС России полагает, что Винник М.А. является рекламодателем и рекламораспространителем рекламы, распространенной 24.05.2023 в г. Благовещенске Амурской области по адресу: ул. Зейская, 173а, с признаками нарушения пункта 1 части 4 статьи 5, пункта 5 части 2 статьи 21, части 3 статьи 21 Закона «О рекламе».

Общество устранило допущенные нарушения до заседания Комиссии Амурского УФАС России путем демонтажа рекламной вывески.

Комиссия Амурского УФАС России полагает, что предписание об устранении допущенного нарушения целесообразно не выдавать.

На основании части 4 статьи 38 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.

Руководствуясь пунктами 42-48, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1) Признать ненадлежащей рекламу ООО «ЭджЛибертиДВ», распространенную в 2023 году (в том числе 24.05.2023) на территории г. Благовещенска:

- по адресу: ул. Зейская, 173а, с текстом следующего содержания: **«ДЕНЬ НОЧЬ У нас можно купить любые безалкогольные напитки в ночное время 21 - 9 »**,

поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 4 статьи 5, пункта 5 части 2 статьи 21, части 3 статьи 21 Закона «О рекламе»,

2) В связи с устранением выявленного нарушения предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации «О рекламе» не выдавать.

3) Передать материалы дела № 028/05/21-520/2023 уполномоченному должностному лицу Амурского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Решение в полном объеме изготовлено 02.08.2023г.