РЕШЕНИЕ

«22» января 2020г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:	<… > - заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	<… > - начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков; специалиста-эксперта отдела рекламы и <… >- недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 042/05/21-1281/2019, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Регал» (далее – ООО «Регал», юридический адрес:650061, г. Кемерово, пр. Шахтеров, 72, пом. 415, ИНН 4205276409, ОГРН 1134205024370, КПП 420501001, создание юридического лица: 11.11.2013) по признакам нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России была проведена плановая проверка наружной рекламы, размещаемой на территории г. Кемерово.

По результатам проверки составлен акт № 3 от 27.03.2019, проведена фотосъемка рекламы (фотографии имеются в материалах проверки).

В результате проведения наружной проверки Кемеровским УФАС России установлено следующее:

По адресу: г. Кемерово, пр. Шахтеров, 49, с торца здания на пристроенном к зданию магазине «Мир пива» размещена рекламная конструкция следующего содержания: «Открывайте новые вкусы Калинкино мы не зависим от поставщиков, у нас свое инди_калинкино» с изображением человека, осуществляющего процесс варения пива (фото прилагается).

По адресу: г. Кемерово, пр.Шахтеров, 85, у входа в магазин «Мир пива» размещены рекламные конструкции следующего содержания: «Мы не зависим от расстояний: 12 часов от завода до крана», «Открывайте новые вкусы Калинкино мы не зависим от поставщиков, у нас свое инди_калинкино» с изображением человека,

осуществляющего процесс варения пива (фото прилагается).

Деятельность по указанным адресам в магазине «Мир пива» осуществляет ООО «Регал».

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 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.

06.08.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/21-1281/2019 в отношении ООО «Регал» и назначено к рассмотрению на 12.09.2019 в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Регал» заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.09.2019 на рассмотрение дела № 042/05/21-1281/2019 представитель ООО «Регал» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Регал» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.09.2019 рассмотрение дела № 042/05/21-1281/2019 было отложено на 15.10.2019 в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Регал» заказным письмом с уведомлением о вручении.

15.10.2019 на рассмотрение дела № 042/05/21-1281/2019 представитель ООО «Регал» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Регал» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 15.10.2019 рассмотрение дела № 042/05/21-1281/2019 было отложено на 22.11.2019 в 09 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Регал» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

22.11.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/05/21-1281/2019 в отсутствие представителя ООО «Регал», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 22.11.2019 рассмотрение дела № 042/05/21-1281/2019 было отложено на 22.01.2020 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Регал» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

22.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/21-1281/2019 в отсутствие

представителя ООО «Регал», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

Кемеровским УФАС России была проведена плановая проверка наружной рекламы, размещаемой на территории г. Кемерово.

По результатам проверки составлен акт № 3 от 27.03.2019, проведена фотосъемка рекламы (фотографии имеются в материалах проверки).

В результате проведения наружной проверки Кемеровским УФАС России установлено следующее:

По адресу: г. Кемерово, пр. Шахтеров, 49, с торца здания на пристроенном к зданию магазине «Мир пива» размещена рекламная конструкция следующего содержания: «Открывайте новые вкусы Калинкино мы не зависим от поставщиков, у нас свое инди_калинкино» с изображением человека, осуществляющего процесс варения пива (фото прилагается).

По адресу: г. Кемерово, пр.Шахтеров, 85, около входа в магазин «Мир пива» размещены рекламные конструкции следующего содержания: «Мы не зависим от расстояний: 12 часов от завода до крана», «Открывайте новые вкусы Калинкино мы не зависим от поставщиков, у нас свое инди_калинкино» с изображением человека, осуществляющего процесс варения пива (фото прилагается).

Деятельность по указанным адресам в магазине «Мир пива» осуществляет ООО «Регал».

02.07.2019 состоялось заседание Экспертного совета по рекламе при Кемеровском УФАС России (составлен протокол № 2, очная форма).

Одним из вопросов обсуждения Экспертного совета по рекламе при Кемеровском УФАС России, являлось обсуждение рекламы алкогольной продукции аналогичного содержания.

Членам экспертного совета по рекламе (присутствовало 12 человек) был задан следующий вопрос:

-Как Вы считаете, являются ли данные изображения (представлены фото рекламы аналогичного содержания) рекламой алкогольной продукции, продавца?

Решение членов экспертного совета по рекламе (да – 10 чел.; нет – 2 чел.; свой вариант – 0).

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Пленум ВАС РФ в пункте 2 постановления от 08.10.2012 № 58 разъяснил, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо

учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителей 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.

Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара (пункт 16 информационного письма от 25.12.1998 № 33 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе»).

Пунктом 7 статьи 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» установлено, что алкогольная продукция - 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Реклама с выражениями, вышеуказанного содержания, которая размещена на территории г. Кемерово (пр-т Шахтеров) на фасадах многоквартирных домов/ на пристроенных к многоквартирному дому магазинах, в которых расположены магазины разливных напитков «Мир пива» в силу делового оборота, вызывает у потребителя ассоциацию о реализации в данном магазине алкогольной продукции - пива, следовательно, можно сделать вывод, что объектом рекламирования является именно алкогольная продукция - пиво.

Согласно части 4 статьи 2 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 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 нарушение данной правовой нормы по адресам: г. Кемерово, пр-т Шахтеров, 49, пр. Шахтеров, 85, размещена реклама алкогольной продукции.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Регал».

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 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Признать общество с ограниченной ответственностью «Регал» (юридический адрес:650061, г. Кемерово, пр. Шахтеров, 72, пом. 415, ИНН 4205276409, ОГРН 1134205024370, КПП 420501001, создание юридического лица: 11.11.2013) нарушившим требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы алкогольной продукции – пива по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 49, пр. Шахтеров, 85.

2. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства «О рекламе».

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 «22» января 2020 года.

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