

РЕШЕНИЕ:

по делу № 043/05/21-469/2022

Резолютивная часть решения оглашена 25 июля 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 31 июля 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

<...>. – руководителя Кировского УФАС России,

Членов Комиссии:

<...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

<...> – главного специалиста-эксперта отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

рассмотрев материалы дела № 043/05/21-469/2023, возбужденного по признакам нарушения пункта 8 части 2, части 2.1, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» в отношении <...> (<...> г.р., паспорт: серия <...> № <...>, выдан <...> г. <...>, адрес регистрации: Кировская область, пос. Костино, ул. <...>, дом <...>, кв. <...>) и <...> (<...> г.р., паспорт: серия <...> № <...>, выдан <...> г. <...>, адрес регистрации: Кировская область, пос. Костино, ул. <...>, дом <...>, кв. <...>.) по факту размещения в общественном чате жилого комплекса «Знак» в приложении «Мажор дом» 04.03.2023 г. рекламной информации алкогольной продукции, реализуемой в магазине «Красное & Белое» по адресу: г. Киров, ул. <...>, следующего содержания: *«Сегодня суббота!!! А это значит, что пришло время расслабиться и отдохнуть от суеты будни дней. В магазине Красное и Белое по адресу: <...> сегодня только для вас действует скидка на линейку NUSKY THOMPSON. СКИДКА 25% при покупке 2 бутылок по 0,5!!! Скорее к нам»* с фотографией стеллажа с алкогольной продукцией,

в отсутствие:

- лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства РФ – <...>, <...>,

УСТАНОВИЛА:

в Кировское УФАС России поступило заявление физического лица от 05.03.2023 г. № б/н, направленное из ФАС России письмом № 08/18861 от 15.03.2023 г. (вх. № 1471 от 16.03.2023 г.), по вопросу нарушения рекламного законодательства Российской Федерации по

факту размещения в общественном чате жилого комплекса «Znak» в приложении «Мажор дом» 04.03.2023 г. рекламной информации алкогольной продукции, реализуемой в магазине «Красное & Белое» по адресу: г. Киров, ул. <...>, следующего содержания: *«Сегодня суббота!!! А это значит, что пришло время расслабиться и отдохнуть от суеты будни дней. В магазине Красное и Белое по адресу: Дмитрия Козулева, 5 сегодня только для вас действует скидка на линейку NUCKY THOMPSON. СКИДКА 25% при покупке 2 бутылок по 0,5!!! Скорее к нам»* с фотографией стеллажа с алкогольной продукцией.

В рамках рассмотрения указанного заявления сотрудниками Кировского УФАС России было установлено, что рекламная информация в чате жилого комплекса «Znak» в приложении «Мажор дом» была распространена от имени <...>. В связи с чем, в отношении данного лица было возбуждено дело по признакам нарушения п. 8 ч. 2, ч. 2.1, ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (определение от 11.05.2023 о возбуждении дела № 043/05/21-469/2023).

В целях необходимости получения дополнительных документов и сведений, рассмотрение дела неоднократно откладывалось (определение от 08.06.2023 г. об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 043/05/21-469/2023, определение от 10.07.2023 г. об отложении рассмотрения дела № 043/05/21-469/2023).

В ходе рассмотрения дела в Кировское УФАС России поступило письмо от <...>, в котором сообщается о том, что распространенная в общественном чате жилого комплекса «Znak» рекламная информация была размещена <...>, к размещению указанной информации <...> не имеет отношения. Указанным письмом <...> представила объяснения относительно распространения спорной рекламной информации.

07.07.2023 г. <...> представила в Кировское УФАС России информацию и документы, позволяющие идентифицировать <...> (представлены паспортные данные – число, месяц, год рождения, адрес регистрации, серия, номер, кем и когда выдан паспорт).

К участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, была привлечена <...> (определение от 10.07.2023 г. об отложении рассмотрения дела).

Определением от 10.07.2023 г. рассмотрение дела было назначено на 25.07.2023 г. на 15 часов 00 минут. На заседание Комиссии 25.07.2023 г. <...> не явился, ходатайств не заявлял. <...> направила ходатайство от 18.07.2023 г. о рассмотрении дела в свое отсутствие.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы и сведения, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

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

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

Из представленных в материалы дела документов и сведений следует, что в общественном чате жилого комплекса «Znak» в приложении «Мажор дом» от имени <...> 04.03.2023 г. размещена рекламная информация алкогольной продукции, реализуемой в магазине «Красное & Белое» по адресу: г. Киров, ул. <...>, следующего содержания: *«Сегодня суббота!!! А это значит, что пришло время расслабиться и отдохнуть от суеты будни дней. В магазине Красное и Белое по адресу: <...> сегодня только для вас действует скидка на линейку NUCKY THOMPSON. СКИДКА 25% при покупке 2 бутылок по 0,5!!! Скорее к нам»* с фотографией стеллажа с алкогольной продукцией.

Информация: *«Сегодня суббота!!! А это значит, что пришло время расслабиться и отдохнуть от суеты будни дней. В магазине Красное и Белое по адресу: <...> сегодня только для вас действует скидка на линейку NUCKY THOMPSON. СКИДКА 25% при покупке 2 бутылок по 0,5!!! Скорее к нам»* обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в общественном чате жилого комплекса «Znak» в приложении «Мажор дом»;
- адресована неопределенному кругу лиц – всем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования (неперсонифицированный характер);
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – алкогольной продукции (виски Nucky Thompson), реализуемой в магазине «Красное & Белое» по адресу: г. Киров, ул. <...>, в том числе посредством предложения привлекательной для потребителя акции (*«скидка 25% при покупке 2 бутылок по 0,5»*).

Таким образом, вышеуказанная информация содержит все признаки рекламы, перечисленные в п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», является рекламой и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с 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» (далее – Федеральный закон «О государственном регулировании алкогольной продукции») под алкогольной продукцией понимается 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.

Алкогольная продукция подразделяется на спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

В соответствии с пунктом 9 статьи 2 Федерального закона «О государственном регулировании алкогольной продукции», спиртные напитки - алкогольная продукция, которая произведена с использованием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции и не относится к плодовой алкогольной продукции, плодовым алкогольным напиткам и виноградосодержащим напиткам, в том числе спиртные напитки, произведенные из коньячных дистиллятов, винных и виноградных дистиллятов и спиртов (коньяк, виноградная водка, бренди).

Исходя из положений вышеуказанных норм Федерального закона «О государственном регулировании алкогольной продукции» следует, что пищевая продукция с содержанием этилового спирта более 0,5% объема готовой продукции является алкогольной продукцией.

Виски Nucky Thompson является алкогольной продукцией, содержание этилового спирта в котором составляет 40%.

Согласно п. 16 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 N 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.

В рассматриваемом случае, сведения, содержащиеся в спорной рекламной информации, очевидно, ассоциируются у потребителей с рекламой алкогольной продукции (виски Nucky Thompson).

В соответствии с частью 2.1. статьи 21 Федерального закона «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.

Спорная реклама алкогольной продукции содержит нарушение части 2.1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», поскольку объектом рекламирования является алкогольная продукция с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции, а именно: виски Nucky Thompson, содержание этилового спирта в котором составляет 40%.

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 отведена не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Спорная реклама содержит нарушение части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», поскольку в ней отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкоголя.

В силу пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Спорная реклама алкогольной продукции содержит нарушение пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», поскольку распространяется в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (в общественном чате жилого комплекса «Znak» приложении «Мажор дом»).

Из снимка экрана приложения «Мажор дом», представленного в Кировское УФАС России, следует, что рекламная информация была размещена от имени пользователя <...>. Установлено, что <...> является собственником помещения в доме по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> к. <...>, кв. <...>.

ООО «Азбука быта», являющееся управляющей организацией в отношении жилого дома по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> к. <...>, в письме от 18.05.2023 г. № 254, сообщило, что при регистрации в приложении «Мажор дом (16.12.2020 г.)» ООО УК «Азбука быта» пользователем предоставлена следующая информация:

- Ф.И.О.: <...>;

- адрес помещения: г. Киров, ул. <...>, д. <...> кв. <...>, .

В подтверждение данному обстоятельству представлен снимок экрана карточки клиента виз приложения «Мажор дом».

Вместе с тем, в Кировское УФАС России поступило письмо <...>. от 19.05.2023 г. (вх. № <...> от 19.05.2023), в котором сообщается, что распространенная в общественном чате жилого комплекса «Znak» рекламная информация была размещена <...>, к размещению указанной рекламной информации <...> отношения не имеет. Кроме того, указанным письмом <...> представила пояснения, из которых следует, что <...> проживает по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> к. <...>, кв. <...>, имеет доступ к приложению «Мажордом»; указанная рекламная информация была размещена с целью привлечения клиентов, информирования жильцов о магазине «Красное&Белое».

Таким образом, из имеющихся в деле документов и сведений следует, что лицом, фактически распространившим спорную рекламную информацию в чате жилого комплекса «Znak» в приложении «Мажордом», является <...>.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение п. 8 ч. 2, ч. 2.1 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» несёт рекламораспространитель, ответственность за нарушение ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» несёт рекламодаделец и рекламораспространитель.

Из установленных обстоятельств и представленных в материалы дела документов, следует вывод, что рекламоделом и рекламораспространителем спорной рекламной информации является <...>.

В связи с неподтверждением в действиях <...> факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, производство по делу № 043/05/21-469/2023 в отношении данного лица подлежит прекращению.

В материалы дела <...> представила письмо от 07.07.2023 г. № б/н, свидетельствующее об удалении спорной рекламной информации из общественном чате жилого комплекса «Znak» в приложении «Мажор дом» (представлен снимок экрана).

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламоделом, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о

рекламе, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении <...>.

Руководствуясь ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п. 42 – 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 N 1922, Комиссия Кировского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей распространенную 04.03.2023 г. в общественном чате жилого комплекса «Znak» в приложении «Мажор дом» рекламную информацию алкогольной продукции, реализуемой в магазине «Красное & Белое» по адресу: г. Киров, ул. <...>, следующего содержания: *«Сегодня суббота!!! А это значит, что пришло время расслабиться и отдохнуть от суеты будни дней. В магазине Красное и Белое по адресу: <...> сегодня только для вас действует скидка на линейку NUCKY THOMPSON. СКИДКА 25% при покупке 2 бутылок по 0,5!!! Скорее к нам»* с фотографией стеллажа с алкогольной продукцией, так как она нарушает требования пункта 8 части 2, части 2.1, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Производство по делу № 043/05/21-469/2023 в отношении <...> (адрес регистрации: Кировская область, пос. Костино, ул. <...>, дом <...>, кв. <...>) прекратить в связи с неподтверждением в его действиях факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать, ввиду добровольного устранения нарушения требований Федерального закона «О рекламе».

4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении <...>.

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