

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

председатель Комиссии – руководитель управления <.....>;

члены Комиссии:

<.....> – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

в присутствии: представителя по доверенности ООО «Звезда» от <.....>2018 <.....>, в отсутствие представителя ИП <.....>. - <.....> О.Н., рассмотрев дело № 11 по признакам нарушения ИП <.....>. (ИНН 753600109214), ООО «Звезда» (ИНН 7536126791) части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Забайкальское УФАС России поступило заявление гражданина о распространении в магазине розничной сети «Забайкальский привозъ» на территории города Чита по адресу: ул. <.....>, буклета «справочник покупателя Успей купить <.....>.2018-<.....>.2018 Широкая масленица» Забайкальский привозъ, который содержит признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением от 20 апреля 2018 года Забайкальским УФАС России возбуждено дело № 11 в отношении ИП <.....>. (ОГРНИП 304753435600554) по признакам нарушения части 3 статьи 21 Закона о рекламе. Определением об отложении рассмотрения дела №11 от 22.05.2018 Комиссией Забайкальского УФАС принято решение о признании ООО «Звезда» лицом, в действиях которого также содержатся признаки нарушения закона о рекламе.

Дело рассматривалось в заседании Комиссии 22.05.2018, 04.06.2018;

И П <.....>. в ответ на запрос Управления, представлены письменные пояснения с приложением запрашиваемых документов. В соответствии с пояснениями, **торговую деятельность по продаже алкогольной продукции** в супермаркете «Забайкальский привоз» по адресу: г. Чита, ул. <.....> **осуществляет ООО «Звезда»** (ИНН 7536126791). Согласно представленной копии документов, между ИП <.....>. (именуемый Сторона 1) и ООО «Звезда» (именуемое Сторона 2) заключен договор о сотрудничестве от 15.01.2016 года. Целью договора, исходя из содержания, является содействие Сторон друг другу в предпринимательской деятельности, путем предоставления друг другу финансовой, технической, информационной и иной помощи в виде оказания услуг по продвижению товаров, оказанию услуг по использованию техники, оборудования, как на коммерческой, так и на безвозмездной основе, а так же участия в совместных практических проектах и других совместных видах деятельности.

Из письменных пояснений, запрашиваемых определением о возбуждении дела №11, представленных ООО «Звезда» следует, что общество арендует у ИП <.....>. нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Чита, ул.<.....>. Между указанными лицами имеется общая цель – увеличение клиентского потока. ИП <.....>. в рамках, имеющегося в материалах дела договора и дополнительного соглашения, безвозмездно оказывает обществу услуги по продвижению товаров реализуемых обществом в торговой сети «Забайкальский привоз». Общество передает ИП <.....>. заявку с указанием наименований товара. Далее, согласно заявке Общества, И П <.....>. размещает изображение товара на страницах буклета и осуществляет распространение рекламных буклетов в магазинах торговой сети «Забайкальский привоз». В согласовании эскиза, как указывает общество, оно не участвует, специалиста по рекламе в штате не имеет.

Представитель по доверенности ООО «Звезда» <.....>. на заседании Комиссии по рассмотрению дела №11 22.05.2017 пояснила, что ООО «Звезда» предоставляет ИП <.....>. информацию для рекламы в части алкогольной продукции. Сотрудников, специалистов по рекламе у общества не имеется, в связи, с чем с ИП <.....>. заключено дополнительное соглашение к договору, в котором прописано, что общество в разработке макета рекламного буклета и дальнейших действиях, участия не принимает.

Представитель по доверенности ИП <.....>. - О.Н. Ц<.....> пояснила, что с отделом по реализации алкогольной продукции происходит постоянное взаимодействие. Плата за размещение в буклетах продукции принадлежащей обществу, с него не взимается. Ответственность за разработку дизайна несет ИП <.....>., Общество только предоставляет информацию по товару (алкогольной продукции), который планируется размещать в рекламном буклете.

В материалы дело поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя ИП <.....>. – Ц<.....>.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, выслушав доводы представителя ИП <.....>. и ООО «Звезда», исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, установила следующее.

На первой странице буклета обнаружено изображение алкогольной продукции – водки «Хаски». С левой стороны страницы, вдоль товара расположена предупреждающая надпись: «Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью». Указанная надпись занимает около 1/3 высоты страницы буклета.

В соответствии с **пунктом 1 статьи 3** Закона о рекламе, реклама - это информация, распространяемая **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.

Данная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания и поддержания интереса к алкогольной продукции, продвижению указанного товара на рынке и, следовательно, является рекламой.

Согласно пункту 7 статьи 2 ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», 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.

Учитывая вышеизложенное, рассматриваемая рекламируемая продукция относится к алкогольной продукции.

В соответствии с требованиями части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного употребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Рекламная площадь одного листа рассматриваемого буклета «справочник покупателя Успей купить <.....>.2018-<.....>.2018 Широкая масленица» с ценами, действительными в указанный период, составляет 563,17 кв.см (19,9 - ширина x 28,3 см – высота). Площадь предупреждения составляет 9,9 кв.см (9,0 – ширина x 1,1 см - высота). Площадь предупреждения занимает 1,75% рекламной площади (9,9 кв.см x 100 / 563,17 кв.см).

Таким образом, из произведенных расчетов следует, что присутствующая в рассматриваемом буклете «справочник покупателя Успей купить <.....>.2018-<.....>.2018 Широкая масленица», предупреждающая надпись «Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью» составляет менее 10 процентов рекламной площади, что нарушает требования части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

И П<.....>. в ответ на запрос Управления, представлены письменные пояснения с приложением запрашиваемых документов. В соответствии с пояснениями, **торговую деятельность по продаже алкогольной продукции** в супермаркете «Забайкальский привоз» по адресу: г. Чита, ул. <.....> осуществляет ООО «Звезда» (ИНН 7536126791). Согласно представленной копии документов, между ИП <.....>. (именуемый Сторона 1) и ООО «Звезда» (именуемое Сторона 2) заключен договор о сотрудничестве от <.....>.2016 года. Целью договора, исходя из содержания, является содействие Сторон друг другу в предпринимательской деятельности, путем предоставления друг другу финансовой, технической, информационной и иной помощи в виде оказания услуг по продвижению товаров, оказанию услуг по использованию техники, оборудования, как на коммерческой, так и на безвозмездной основе, а так же участия в совместных практических проектах и других совместных видах деятельности.

В соответствии с копией дополнительного соглашения № <.....> от <.....>.2017 к указанному договору, **Сторона 1** в рамках Договора, **обязуется** оказывать Стороне 2 **услуги по продвижению товаров Стороны 2, реализуемых ею в торговой сети «Забайкальский привоз»** по определенным адресам, в том числе и по адресу : г. Чита, <.....>

Согласно пункту 2 копии договора, **Сторона 1** (ИП <.....>.) **оказывает услуги по продвижению товаров путем включения согласованных со Стороной 2 наименований товаров в справочник покупателя «Успей купить»** (далее - Справочник), **изготавливаемый Стороной 1, и распространения указанного справочника в печатном виде в магазинах торговой сети «Забайкальский привоз».**

Стороны обязуются заблаговременно согласовывать количество единиц товара, наименование товара, его стоимость для размещения в Справочнике на следующий месяц. Также, Стороны, в соответствии с пунктом 5 договора, договорились, что **Сторона 1 самостоятельно разрабатывает эскиз рекламы, принимает решение о площади изображения, месте размещения изображения товара, дизайне и цветовом решении, тексте справочника и иных параметрах справочника. Сторона 2, в свою очередь, согласно пункту договора 6, подтверждает согласие на размещение и распространение согласованной** в порядке установленным настоящим Соглашением, **информации о товарах, без предварительного согласования макета Справочника Стороной 2. Сторона 1 обязуется продвигать товар с соблюдением требований действующего Федерального закона «О рекламе».**

Рассматриваемые рекламные справочники распространялись в месте осуществления ИП <.....>. (г. Чита, ул.<.....>) деятельности по реализации вышеуказанной акции, следовательно, данный индивидуальный предприниматель является лицом, в чьих интересах распространяется реклама, т.е. рекламораспространителем. Указанное также подтверждают положения представленного договора. Кроме того, рассматриваемый справочник, помимо рекламы алкогольной продукции, содержит в себе рекламу и изображения продуктов питания.

Из письменных пояснений, запрашиваемых определением о возбуждении дела №11, представленных ООО «Звезда» следует, что общество арендует у ИП <.....>. нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Чита, <.....>, <.....> Между указанными лицами имеется общая цель – увеличение клиентского потока. ИП <.....>. в рамках, имеющегося в материалах дела договора и дополнительного соглашения, безвозмездно оказывает обществу услуги по продвижению товаров реализуемых обществом в торговой сети «Забайкальский привоз». Общество передает ИП <.....>. заявку с указанием наименований товара. Далее, согласно заявке Общества, ИП <.....>. размещает изображение товара на страницах буклета и осуществляет распространение рекламных буклетов в магазинах торговой сети «Забайкальский привоз». В согласовании эскиза, как указывает общество, оно не участвует, специалиста по рекламе в штате не имеет.

Также к пояснениям приложена копия лицензии № 75РПАО<.....> от <.....>.2015 года, **на осуществление обществом розничной продажи алкогольной продукции.** Указаны следующие места нахождения обособленных подразделений лицензиата, осуществляющих лицензируемый вид деятельности:

1. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
2. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита<.....>
3. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
4. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
5. Российская Федерация, Забайкальский край, г. <.....>
6. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
7. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
8. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
9. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
10. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
11. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
12. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
- 13. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, ул. <.....>**
14. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
15. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита, <.....>
16. Российская Федерация, Забайкальский край, г. Чита<.....>

Письменные пояснения, представленные ИП <.....>., содержат следующее. Макет рекламного каталога согласованию, в соответствии с дополнительным соглашением, с ООО «Звезда» не подлежит. Рекламные буклеты «справочник покупателя Успей купить» распространяются в магазинах торговой сети «Забайкальский привоз» по адресам:

<.....>.

Представитель по доверенности ООО «Звезда» <.....>. пояснила следующее. Общество осуществляет розничную продажу алкогольной продукции в магазине розничной сети «Забайкальский привоз» на территории города Чита по адресу: ул. <.....>. Общество и ИП <.....>. имеют общую цель-продвижение товаров, посредством рекламирования продукции в рекламном буклете. ООО «Звезда» предоставляет ИП <.....>. информацию для рекламы в части алкогольной продукции. Сотрудников, специалистов по рекламе у общества не имеется, в связи с чем с ИП <.....>. заключено дополнительное соглашение к договору, в котором прописано, что общество в разработке макета рекламного буклета и дальнейших действиях, участия не принимает. Представитель <.....>. **признает, что объект рекламирования (алкогольная продукция) определен ООО «Звезда» и что общество является рекламодателем рассматриваемых рекламных материалов.**

04.06.2018 на Комиссии по рассмотрению дела № 11, <.....>. дала пояснения, в соответствии с которыми общество имело доступ к изготовленным рекламным материалам. В отслеживании изготовления рассматриваемых рекламных буклетов препятствий не возникало.

Представитель по доверенности <.....>. - О.Н. Ц<.....> пояснила, что ИП <.....>. заинтересован в проведении

различных акций, для продвижения товаров и привлечения потенциальных покупателей. С отделом по реализации алкогольной продукции происходит постоянное взаимодействие. Плата за размещение в буклетах продукции принадлежащей обществу, с него не взимается. Ответственность за разработку дизайна несет ИП <.....>., Общество только предоставляет информацию по товару (алкогольной продукции), который планируется размещаться в рекламном буклете. Рекламодателем, согласно пояснениям О.Н. Ц<.....>, ИП <.....>. является только в части продуктов питания, также **О.Н. Ц<.....> признает, что ИП <.....>., является рекламораспространителем рассматриваемых буклетов.**

Согласно **пунктам 6, 7 статьи 38** Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение **части 3 статьи 21** несёт **реklamодатель и рекламораспространитель.**

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», **реklamодателем** является изготовитель или **продавец товара** либо иное **определившее объект рекламирования** и (или) содержание рекламы **лицо.**

Рекламораспространителем, согласно **пункту 7 статьи 3** Федерального закона «О рекламе» является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламные каталоги распространялись в месте осуществления деятельности ИП <.....>. (г. Чита, ул. <.....>) по реализации вышеуказанной акции и товаров, размещенных в рассматриваемом рекламном буклете, следовательно, данный индивидуальный предприниматель является лицом, осуществляющим распространение рекламы, т.е. рекламораспространителем.

ООО «Звезда» на основании лицензии № 75РПА0<.....> от <.....>.2015 года, на осуществление обществом **розничной продажи алкогольной продукции**, иных материалов дела, и в соответствии с письменными и устными пояснениями, является рекламодателем, как лицо определившее объект рекламирования.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку буклет «**справочник покупателя Успей купить <.....>.2018-<.....>.2018 Широкая масленица**» предусматривал срок действия рекламного предложения с <.....>.2018 по <.....>.2018, который истек, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 37, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу алкогольной продукции: водки «Хаски», размещенную в буклете «справочник покупателя Успей купить <.....>.2018-<.....>.2018 Широкая масленица», распространявшейся в магазине розничной сети «Забайкальский привоз» по адресу: г. Чита ул. <.....> поскольку в ней нарушены требования части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «Звезда» (ИНН 7536126791), нарушившим требования части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

3. Признать ИП <.....> (ИНН 753600109214), нарушившим требования части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

4. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Забайкальского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП.

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

Председатель Комиссии

<.....>

Члены Комиссии:

