

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ № 072/05/21-25/2019

08.08.2019г. г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> - заместитель руководителя управления;
-заместитель начальника отдела

<...>

Члены Комиссии:

<...>

- главный специалист-эксперт,

рассмотрев дело № 072/05/21-25/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы алкогольной продукции, производителя и продавца алкогольной продукции (имиджевой рекламы магазина), в присутствии представителя ООО «Арси плюс» - <...> (предъявлен паспорт гражданина РФ, доверенность б/н от 20.06.2019г.),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России из Прокуратуры Тюменской области поступили материалы проверки, в том числе в отношении ООО «АРСИ ПЛЮС» (адрес местонахождения: 625032, г.Тюмень, ул.Червишевский тракт, д.60, помещения 1-7, ОГРН 1137232056807, ИНН 7202254057, КПП 720301001, дата регистрации: 14.10.2013г.).

В результате проверки установлено, что Обществом используется товарный знак «Бенат» на фасаде здания как оформление магазина, в котором осуществляется реализация алкогольной продукции, в том числе произведенной АО «Бенат».

Сотрудниками Тюменского УФАС России 14.05.2019г. был произведен осмотр мест размещения магазинов «Продукты» (ООО «Арси плюс»), в ходе которого установлено, что на фасаде здания по адресу: г.Тюмень, ул.Володарского, 34/2, размещен рекламный баннер с изображением товарного знака «Бенат» и сверху надписью «Продукты». Над входной группой магазина по центру также размещен товарный знак «Бенат» и с двух сторон надпись «Сеть магазинов». На входной двери, на стекло нанесена следующая информация: «юр.адрес: г.Тюмень, ул.Володарского, 14 ООО «АРСИ плюс магазин-кулинария №3 Режим работы: 7:00-22:00 Без перерывов выходных санитарный день: 1й понедельник месяца г.Тюмень,

ул.Володарского, 34».

С торцевой стороны здания по адресу: г.Тюмень, ул.Червишевский тракт, 60, размещены два рекламных баннера следующего содержания: «35 сортов Пиватерра», с изображением двух пивных кружек с пенным напитком желтого цвета, и «Алкомаркет «Бенат», с изображением товарного знака «Бенат». Над входной группой магазина размещены название магазина «Пиватерра» и товарный знак «Бенат». На входной двери, на стекло нанесена следующая информация: «ПИВАТЕРРА 10:00-23:00 Без выходных ООО «АРСИ плюс» г.Тюмень, ул.Максима Горького, д.3».

Определением от 21.05.2019г. № 072/05/21-25/2019 по данному факту возбуждено дело по признакам нарушения требований п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе (далее - Закон о рекламе).

Представитель ООО «АрсИ плюс» на рассмотрении дела пояснил, что Общество осуществляет деятельность по розничной торговле продуктами питания. Все магазины сети имели порядковые номера и название «Бенат».

Изначально магазины открывались в формате магазинов самообслуживания, а теперь произошло их переформатирование в магазин разливных напитков «Пиватерра».

Всего ООО «АрсИ плюс» принадлежит 10 магазинов по следующим адресам: г.Тюмень, ул.Олимпийская, 34а/2; г.Тюмень, ул. Червишевский тракт, 60; г.Тюмень, ул.Володарского, 34/2; Тюменский р-н п.Боровский, ул.Молодежная, 1а; г.Тюмень, ул.Станислава Карнацевича, 3/3, г.Тюмень, ул.Камчатская, 34а, строение 1; г.Тюмень, ул.Малышева, д.20/1; г.Тюмень, ул.Немцова, д.43/3; г.Тюмень, ул.Малиновского, 2а; г.Тюмень, ул.Таллинская, 2б/3.

В ноябре 2018 года заключен лицензионный договор с АО «Бенат» на использование товарного знака «Бенат». В настоящее время данный договор находится на государственной регистрации в Роспатенте.

Наименование «Бенат» и порядковые номера, в качестве коммерческого обозначения присваивались магазинам в момент их основания и открытия. С 4 квартала 2018г. часть магазинов «Бенат» переведена в формат магазинов разливных напитков, а открывающиеся вновь магазины уже открываются в новом формате. Таким образом, на сегодняшний день основным продаваемым товаром в сети наших магазинов является разливное пиво и напитки на его основе, за исключением магазина по адресу: г.Тюмень, ул.Володарского, 34/2, который также будет переформатирован в срок до конца 2019 года.

Из представленных ООО «АрсИ плюс» материалов видно, что магазины по следующим адресам: ул.Червишевский тракт, 60, ул.Олимпийская, 34а/2, ул. Станислава Карнацевича, 3/3, ул.Немцова, 43/3, п.Боровский, ул.Молодежная, 1а, ул.Камчатская, 34а, стр.1, ул.Малышева, 20/1, ул. Малиновского, 2а имеют наименование «Пиватерра». На вывеске, рядом с наименованием «Пиватерра» размещен баннер с товарным знаком «Бенат».

Комиссия, рассмотрев имеющиеся материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования 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.

В силу ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно части 4 статьи 2 Закона 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.

Согласно позиции Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, изложенной в Постановлении от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», который в п. 2 указал, что «при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя 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 (в том числе товарного знака)».

Исследовав наружное оформление магазинов, Комиссия установила, что на фасаде магазинов изображен товарный знак «Бенат», зарегистрированный за N 200844, в том числе, за 33 классом МКТУ и перечнем товаров, таких как алкогольные напитки (за исключением пива). Правообладателем товарного знака «Бенат» является АО «Бенат». Одним из основных видов деятельности Общества является производство и реализация алкогольной продукции.

Продукция АО «Бенат» очень хорошо известна потребителям. Так, водка «Бенатовская», как указано на сайте АО «Бенат», «является визитной карточкой Тюмени. Это имиджевый продукт компании «Бенат», которым принято угощать гостей города».

Использование товарного знака «Бенат» направлено на привлечение целенаправленного внимания, формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования – производителю алкогольной продукции ОА «Бенат», а также товару, производимому им, поскольку доводит до неопределенного круга лиц информацию о конкретном производителе алкогольных напитков, призванную

поддержать к нему интерес и способствовать продвижению его товара на рынке.

Реклама призвана быть убеждающей по своему характеру с тем, чтобы привлечь внимание новых потребителей к объекту рекламирования, сформировать положительное представление о нем и необходимое рекламодателю для продвижения товара позитивное отношение к нему. Признаком рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту рекламирования для продвижения его на рынке, поддержать интерес к нему и закрепить его образ в памяти потребителя.

У потребителя товарный знак «Бенат» ассоциируется с алкоголем, а именно с продукцией производимой АО «Бенат».

Таким образом, использование товарного знака «Бенат» на фасаде магазина, реализующего алкогольную продукцию данного производителя, направлено на привлечение внимания как к товару, производимому АО «Бенат» и реализуемому в данном магазине, так и к продавцу данного товара, а следовательно, рассматриваемая информация является рекламой, где объектом рекламирования выступает алкогольная продукция – под товарным знаком «Бенат», а также производитель и продавец алкогольной продукции.

П. 4 ст. 3 Закона устанавливает, что ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 21 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.

Распространяемая информация направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к алкогольной продукции производства АО «Бенат», продавцу алкогольной продукции магазинам «Бенат» и «Пиватерра» (ООО «Арсиплюс»), формирование и поддержание интереса у потенциального потребителя рекламы к объекту рекламирования и продвижение его на соответствующем товарном рынке.

Несоблюдение установленных требований к рекламе указанных товаров обладает высокой степенью общественной опасности, поскольку может нанести вред здоровью граждан. При этом рекламная информация о производителе алкогольной продукции, распространенная на фасаде магазина влияет или может влиять на мотивацию потребителя при выборе товара и побуждает его совершить определенные действия в отношении объектов рекламирования, направленные на приобретение алкогольной продукции.

Несоответствие рекламы требованиям законодательства о рекламе нарушает права и законные интересы потребителей рекламы, которыми могут являться и несовершеннолетние, представляет собой существенную угрозу общественным отношениям, здоровью и физическому состоянию граждан, на защиту которых направлено законодательство Российской Федерации, в частности положения статьи 14 Федерального закона от 24.07.1998 N 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» органы государственной власти

Российской Федерации принимают меры по защите ребенка от информации, пропаганды и агитации, наносящих вред его здоровью, нравственному и духовному развитию, в том числе от рекламы алкогольной продукции и табачных изделий.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что спорная информация является рекламой алкогольной продукции, производителя и продавца алкогольной продукции, не соответствующей требованиям п. 5 ч. 2, ст. 21 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Материалами дела №072/05/21-25/2019 подтверждается (Акт осмотра наружной рекламы от 14.05.2019г., договор субаренды от 05.06.2014г., выписка из единого государственного реестра прав на недвижимое имущество от 11.11.2016, договор на изготовление продукции №014 от 16.05.2017г.), что рекламораспространителем спорной рекламы является ООО «АРСИ ПЛЮС» (адрес местонахождения: 625032, г.Тюмень, ул.Червишевский тракт, д.60, помещения 1-7, ОГРН 1137232056807, ИНН 7202254057, КПП 720301001, дата регистрации: 14.10.2013г.).

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, ответчиком не представлено документальных доказательств о прекращении размещения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Арси плюс» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ч. 2 ст. 33, ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу алкогольной продукции, производителя и продавца

алкогольной продукции, посредством использования товарного знака «Бенат» на фасаде магазинов, принадлежащих ООО «Арсиплюс», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Арсиплюс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для возбуждения 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.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>