

...

...

...

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/21-658/2022

27.09.2022 года

г. Самара

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

Председатель Комиссии – ...

.,

Члены Комиссии – ...

.,

...

.,

рассмотрев дело № 063/05/21-658/2022, возбужденное в отношении ИП ...

и ООО «Лада Фуд Технолоджи» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, посредством видеоконференцсвязи,

в отсутствии представителей:

заявителя – ...

(ул. Никитина, д. 25, кв. 28, г. Жигулевск, Самарская обл., 445366), лицо уведомялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что

подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором № 44312367260572 и атрибутом «вручение адресату 30.08.2022г.», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 24.08.2022г., чеком ККМ от 24.08.2022г, а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела.

в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП ...

(...

лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором № 44312367182980 и атрибутом «вручение адресату 29.08.2022г.», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 24.08.2022г., чеком ККМ от 24.08.2022г;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Лада Фуд Технолджи» (...

), представитель ...

(Доверенность от 06.09.2022 б/н), лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором № 44312367260534 и атрибутом «вручение адресату 26.08.2022г.», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 24.08.2022г., чеком ККМ от 24.08.2022г.

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) поступило заявление гражданина ...

(вх. № 9699-ЭП/22 от 25.07.2022г.) о возможном нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившееся в распространении рекламы пива следующего содержания: «Хорлбат beer» на фасаде магазина «Яблочко» в виде круглого светового короба (далее – Реклама) по адресу: ул. Никитина, д. 16, г. Жигулевск, Самарская обл.

В рамках рассмотрения заявления Самарским УФАС России был направлен запрос в адрес администрации г.о. Жигулевск Самарской области (далее – Администрация) (исх. № 6339/8 от 01.08.2022).

Из ответа Администрации следует, что помещение магазина «Яблочко» по указанному адресу сдано по договору аренды нежилого помещения от 23.11.2022 ...

Также, в ответе Администрации указано, что деятельность в магазине «Яблочко» осуществляет ИП ...

Согласно данным Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентным и товарным знакам, товарный знак «Хорлбат» зарегистрирован по классу МКТУ 32 – пиво и 35 – продвижение товаров для третьих лиц, в т.ч. реализация пива (номер регистрации: 393795).

В соответствии с англо- русским переводчиком слово: «beer» переводиться как – пиво.

Также, из фотоматериалов заявления следует, что под данным товарным знаком в магазине «Яблочко» продается алкогольное пиво.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - 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.

Таким образом, круглый световой короб с надписью «Хорлбат beer» по адресу: ул. Никитина, д. 16, г. Жигулевск, Самарская обл., подпадает под понятие рекламы, поскольку направлена на не определённый круг лиц, и имеет объект рекламирования в виде индивидуализации товара (пиво «Хорлбат»).

В соответствии с материалами дела, между ООО «Лада Фуд Технолоджи» и ИП заключен договор поставки № 90/P от 01.08.2020 г., согласно акту приема передачи от 01.08.2022. (приложение 2 к указанному договору) и пояснениям

администрации, ООО «Лада Фуд Технолоджи» передала во временное пользование световой короб диаметром 800 мм круглый, фрезерованный, односторонний, с внутренней светодиодной подсветкой № 34-СК.

На основании пункта 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.

Согласно фотоматериалам, Реклама располагается в виде круглого светового короба на фасаде внешней стены здания.

Следовательно, Реклама содержит признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Также, в соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «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).

В данной Рекламе предупредительная надпись отсутствует.

Исходя из вышеуказанного рассматриваемая Реклама нарушает часть 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 5 части 2, частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Согласно материалам дела ИП ...

является рекламораспространителем, а ООО «Лада Фуд Технолоджи» рекламодателем.

В связи с вышеуказанным, на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами

20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссией было возбуждено дело (определение о возбуждении дела № 6961/8 от 23.08.2022).

В ответ на указанное определение ООО «Лада Фуд Технолдж» (вх. № 11790-ЭП/22 от 08.09.2022) были представлены следующие сведения: договор подряда № 24/08 от 24.08.2022 согласно которому ООО «АЛЬПРОМ» обязан был изготовить для ООО «Лада Фуд Тхнолджи» световой короб с содержанием «Хорлбат beer», договор подряда № 31/08 от 31.08.2022 и счет фактуры №06/09 от 06.09.2022, согласно которым ООО «Альпром» изготовило для ООО «Лада Фуд Технолджи» наклейки «Безалкогольное».

ИП ...

были представлены пояснения (вх. № 11831-ЭП/22 от 09.09.2022) согласно которым, в ФЗ «О рекламе» нет запрета на рекламу пива на иностранном языке, а световом коробе было нанесено англоязычное слово «beer». Реклама направлена на продвижение безалкогольного пива, реализуемого в данной торговой точке, также к пояснению был приложен фотоматериал, согласно которому на данный момент рассматриваемая Реклама не размещается.

На заседании Комиссии ИП ...

поддержала позицию, указанную в пояснениях, ООО «Лада ФУД Технолджи» вину не отрицало, а также дополнительно пояснило, что световой короб с Рекламой передавался ИП ...

для размещения внутри магазина «Яблочко», а также указало, на то, что в данный момент при размещении аналогичных световых коробов будет использоваться наклейка «Безалкогольное».

Заслушав объяснения ИП ...

и ООО «Лада Фуд Технолджи», рассмотрев материалы дела № 063/05/21-658/2022, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно данной статьи ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

На основании указанного следует вывод, что информация «Хорлбат беег» расположенная на световом коробе, на фасаде магазина «Яблочко» по адресу: ул. Никитина, д. 16, г. Жигулевск, Самарская обл., подпадает под понятие рекламы, поскольку содержит средство индивидуализации, поскольку включает в себя товарный знак «Хорлбат» и используется с целью продажи пива (классы МКТУ 32 – пиво и 35 – продвижение товаров для третьих лиц, в т.ч. реализация пива (номер регистрации: 393795), а следовательно должна соответствовать нормам ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 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.

Согласно фотоматериалам, Реклама располагается в виде круглого светового короба на фасаде внешней стены здания.

Пояснения ИП ...

(вх. № 11831-ЭП/22 от 09.09.2022), согласно которым рассматриваемая Реклама направлена на продажу безалкогольного пива, не являются состоятельными в силу следующего.

Товарный знак «Хорлбат» как ранее было указано зарегистрирован по классам МКТУ 32 – пиво и 35 – продвижение товаров для третьих лиц, в т.ч. реализация пива.

Также, из материалов дела следует, что по указанному адресу в магазине «Яблочко» продается алкогольное пиво с товарным знаком «Хорлабт», что подтверждается фотоматериалами.

Кроме того, в соответствии с пунктом 16 информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 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.

Следовательно, Реклама содержит признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Также, в соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «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).

В рассматриваемой Рекламе отсутствует предупредительная надпись, таким образом, Реклама нарушает положение части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, согласно части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с Письмом ФАС России от 23.09.2020 № ДФ/82581/20 «О применении части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в части 2 статьи 3 Федерального закона «О государственном языке Российской Федерации» указан порядок использования в рекламе текстов на иностранном языке.

В силу данной нормы, в рекламе допускается использование иностранных слов и выражений, если одновременно в рекламе присутствует их идентичный перевод на русский язык.

Слово «beer» в рассматриваемой рекламе не переведено.

Вместе с тем, данная норма является отсылочной к общим положениям законодательства Российской Федерации, за нарушение данной нормы в статье 38 ФЗ «О рекламе» не предусмотрен субъект ответственности, соответственно возбуждение дела по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту нарушения части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не предполагается.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» указанного закона несет рекламодатель.

ИП ...

является рекламодателем Рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

Заявлением. ...

1. ;
2. Фотоматериалом;
3. Ответом администрации г.о. Жигулевск вх. № 10407/22 от 08.08.2022;
4. Служебной запиской Самарского УФАС России от 23.08.2022;
5. Определением о возбуждении дела (исх. № 6961/8 от 23.08.2022);

6. Сведениями, представленными ООО «Лада Фуд Технолоджи» (вх. № 11790-ЭП/22 от 08.09.2022);

7. Пояснениями ИП ...

(вх. № 11831-ЭП/22 от 09.09.2022);

8. Договором аренды нежилого помещения от 23.11.2016;

9. Договором поставки № 90/P от 01.08.2020.

Согласно части 6 статьи 38 ответственность за нарушение части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» указанного закона несет рекламодатель.

ООО «Лада Фуд Технолоджи» является рекламодателем Рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствам:

Заявлением ...

1. .;

2. Фотоматериалом;

3. Ответом администрации г.о. Жигулевск вх. № 10407/22 от 08.08.2022;

4. Служебной запиской Самарского УФАС России от 23.08.2022;

5. Определением о возбуждении дела (исх. № 6961/8 от 23.08.2022);

6. Сведениями, представленными ООО «Лада Фуд Технолоджи» (вх. № 11790-ЭП/22 от 08.09.2022);

7. Пояснениями ИП ...

(вх. № 11831-ЭП/22 от 09.09.2022);

8. Договором подряда № 24/08 от 24.08.2020;

9. Договором поставки № 90/P от 01.08.2020.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что

реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В связи с тем, что нарушение устранено, Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу об отсутствии основания выдачи предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу пива следующего содержания: «Хорлбат beer» на фасаде магазина «Яблочко» в виде круглого светового короба по адресу: ул. Никитина, д. 16, г. Жигулевск, Самарская обл., рекламодателем которой является ИП ...

рекламодателем ООО «Лада Фуд Технолоджи», поскольку она содержит нарушение требований пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения требований законодательства РФ о рекламе ИП ...

и ООО «Лада Фуд Технолоджи» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения в отношении ИП...и ООО «Лада Фуд Технолоджи» дел об административном правонарушении, предусмотренным ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 13 сентября 2022г.

Решение изготовлено в полном объеме 27 сентября 2022 г.

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

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...

...