

РЕШЕНИЕ

по делу № 16-03-21-02/842

20 февраля 2017

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 15 февраля 2017 г.

Решение изготовлено в полном объеме 20 февраля 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – Никуйко Ирина Борисовна – заместитель руководителя Управления;

член Комиссии – Алимова Елена Владимировна – заместитель начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы;

член Комиссии – Власова Екатерина Александровна – ведущий специалист-эксперт,

рассмотрев дело № 16-03-21-02/842, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (реклама алкогольной продукции), выразившегося в распространении рекламного ролика на радиостанции «Апрель» следующего содержания: *«Лучший ассортимент рыбы, пикантных закусок и пенных напитков собственного производства вас ожидает в сети магазинов «Пивная четверть». Вкуснейшая рыба холодного и горячего копчения, а также соленая, вяленая и прочие радости для жаркой поры. Сеть магазинов «Пивная четверть»..... Ждем всех кого мучает жажда и потянуло на соленькое!»*,

с участием представителя: Тимошенко Д.В., директор ООО «Апрель», действующий на основании устава;

ИП Секачев А.Н. не явился, надлежаще уведомлен

в отсутствие заявителя Ш.А.Н.,

УСТАНОВИЛА:

В Волгоградское УФАС России поступило обращение Ш. А.Н. (вх. № 9543 от 14.10.2016) с жалобой на нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (реклама алкогольной продукции) путем распространения рекламного ролика в эфире радиостанции «Апрель» (ОГРН 1123456001350 ИНН/КПП 3437015162/343701001).

В ходе рассмотрения обращения специалистами Волгоградского УФАС России была прослушана запись рекламного радиоролика от 14.10.2016, предоставленная заявителем, следующего содержания: *«Лучший ассортимент рыбы, пикантных закусок и пенных напитков собственного производства вас ожидает в сети магазинов «Пивная четверть». Вкуснейшая рыба холодного и горячего копчения, а также соленая, вяленая и прочие радости для жаркой поры. Сеть магазинов «Пивная четверть» Ждем всех кого мучает жажда и потянуло на соленькое!»*.

Также Волгоградским УФАС России был сделан запрос (исх. № 02-12/7648 от 06.12.2016) на радио «Апрель» г. Михайловка с просьбой предоставить рекламный ролик и информацию о рекламодателе.

В ответ (вх. № 11829 от 20.12.2016) ООО «Апрель» сообщило, что данный ролик распространялся на радио «Апрель» г. Михайловка (запись предоставлена), а также сообщило, что рекламодателем данной рекламы является ИП Секачев Алексей Николаевич (ОГРНИП 306345636100043 ИНН 343704487630). Представленная запись ролика идентичная, предоставленной заявителем.

В соответствии с ч. 4 ст. 2 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона о рекламе) специальные требования и ограничения, установленные Законом о рекламе 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 Законом о рекламе установлены специальные требования и ограничения.

Согласно п. 3 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна размещаться в телепрограммах и радиопрограммах при кино- и видеообслуживании.

Согласно [п. 4 ч. 1 ст. 21](#) Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна содержать упоминание о том, что употребление алкогольной продукции является одним из способов утоления жажды.

На основании полученной информации в отношении ИП Секачев А.Н. и ООО «Апрель» определением от 28 декабря 2016 года было возбуждено производство по делу № 16-03-21-02/842 по признакам нарушения ч. 4 ст. 2, п. 3 ч. 2 ст. 21, п. 4 ч. 1 ст. 21 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела Волгоградским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Апрель» (ОГРН 1123456001350 ИНН/КПП 3437015162/343701001)

Представитель ООО «Апрель» Тимошенко Д.В. (директор радиостанции «Апрель», действующий на основании устава) на заседании Комиссии Волгоградского УФАС России 24 января 2017 года пояснил, что данный рекламный ролик распространялся в период с октября по ноябрь 2016 года (2 месяца). Тимошенко Д.В. признает что ролик является рекламным, однако отрицает, что в словосочетании «Пивная четверть» есть указание на алкогольную продукцию, а именно на пиво. Директор радиостанции «Апрель» также указал на то, что пивной четвертью в дореволюционной России назывался бочонок ёмкостью около 3-хлитров, а значит в

названии магазина нет упоминания алкогольной продукции

В рамках рассмотрения дела Тимошенко Д.В. представил письменные и устные объяснения, устав ООО «Апрель», свидетельство о государственной регистрации юридического лица, приказ № 01/25-10 от 25.10.2012, договор на размещение рекламы № 11.1 от 15.07.2016, заключенный между ООО «Апрель» и ИП Секачевым А.Н., и дополнительные соглашения к нему.

В ходе рассмотрения дела Волгоградским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Секачев А.Н. (ОГРНИП 306345636100043 ИНН 343704487630). В рамках рассмотрения дела представил письменные объяснения, копию свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, фотографии магазина «Пивная четверть», лицензионный договор № 1 на использование товарного знака, свидетельство на товарный знак № 575724, договор на размещение рекламы № 11.1 от 15.07.2016, заключенный между ООО «Апрель» и ИП Секачевым А.Н., и дополнительные соглашения к нему.

В письменных объяснениях ИП Секачев А.Н. указал, что осуществляет деятельность розничной торговли в магазинах «Пивная четверть» с июля 2016 года. Магазины производятся реализация пива с одноименным названием «Пивная четверть». Название магазинов «Пивная четверть» является коммерческим обозначением, принадлежащих ИП Секачеву А.Н. на основании лицензионного договора № 1 от 12.07.2016, заключенного с Компанией ООО «Т.Д.Гермес». Рекламный ролик транслировался только на радиостанции «Апрель» в пределах территории ее вещания. В этом рекламном ролике производилась реклама торговых точек, а именно магазинов «Пивная четверть», а также ассортимента предлагаемой продукции (рыбы, закусок), об алкогольной продукции в ролике нет информации, соответственно ИП Секачев А.Н. считает, что нет нарушений законодательства о рекламе.

Комиссия Волгоградского УФАС России, изучив материалы дела, а также оценив устные и письменные пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Материалами дела подтверждается распространение рекламного ролика на радиостанции «Апрель» следующего содержания: *«Лучший ассортимент рыбы, пикантных закусок и пенных напитков собственного производства вас ожидает в сети магазинов «Пивная четверть». Вкуснейшая рыба холодного и горячего копчения, а также соленая, вяленая и прочие радости для жаркой поры. Сеть магазинов «Пивная четверть» ... Ждем всех кого мучает жажда и потянуло на соленьякое!»* в период с октября по ноябрь 2016 года.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона 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 поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация, доводимая до потребителей посредством распространения на радиостанции «Апрель» является рекламой, так как отвечает всем квалифицирующим признакам:

- распространяется на радиостанции «Апрель»;
- адресована неопределенному кругу лиц – всем слушателям радиостанции «Апрель»;
- направлена на привлечение внимания к магазину «Пивная четверть» и его ассортименту;
- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования выступает магазин «Пивная четверть» и его ассортимент.

Форма распространения рекламы – посредством распространения на радиостанции «Апрель».

Согласно ст. 3 Закона 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 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.

Под товаром понимается – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 Информационного письма № 37 от 25.12.1998, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В рассматриваемом ролике внимание потребителей в рекламе акцентируется на объекте рекламирования – магазине «Пивная четверть», указываются его адреса, а также информация об основном ассортименте продукции – пенные напитки, сведения о сопутствующих товарах: различного вида рыба, пикантные закуски.

ИП Секачевым А.Н. был представлен лицензионный договор № 1 от 12.07.2016 на использование товарного знака, принадлежащего ООО «Т.Д.Гермес», а также свидетельство на товарный знак № 575724. Согласно официальным данным с сайта <http://www1.fips.ru>, класс МКТУ и перечень товаров и/или услуг, закрепленных за данным товарным знаком, составляет – 32 – пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусли, сусли пивное; сусли солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков.

Также, при вводе в Интернет-поисковике слов «пивная четверть» выдаются ссылки на различные магазины алкогольной продукции, в том числе сеть магазинов «Пивная четверть».

Слово "пенный" толкуется в толковом словаре Ушакова, Д.Н. (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/923318>) как крепкий, слегка очищенный (о водке; обл. и устар.), пенное вино; в толковом словаре Ефремовой Т.Ф. (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/efremova/209569>) крепкий, хлебный, немного очищенный (о вине, водке).

Таким образом, реклама магазина «Пивная четверть» может ассоциироваться у потребителей с определенным напитком – пивом, а не любым другим напитком ввиду того, что эффект отождествления усиливается как самим названием торгового объекта, так и присутствующими в рекламе сведениями «пенные напитки», которые традиционно ассоциируются с пивом.

Более того, наличие в рекламе фразы «*вкуснейшая рыба холодного и горячего копчения, а также соленая, вяленая и прочие радости...пикантные закуски...*»напрямую указывает то, что предлагаемым напитком является пиво, так как у подавляющего большинства населения нет ассоциативной связи между соком, квасом, чаем, газированными и прочими напитками с соленой, вяленой рыбой, пикантными закусками.

Таким образом, информация о магазине «Пивная четверть» обращает внимание и поддерживает интерес как к самому магазину, так и реализуемому в нем товару, в том числе пенным напиткам, ассоциирующимися у потребителей с пивом.

Согласно п. 3 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна размещаться в телепрограммах и радиопрограммах при кино- и видеообслуживании.

Согласно [п. 4 ч. 1 ст. 21](#) Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна содержать упоминание о том, что употребление алкогольной продукции является одним из способов утоления жажды.

В соответствии с ч. 4 ст. 2 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закона о рекламе) специальные требования и ограничения, установленные Законом о рекламе 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 Законом о рекламе установлены специальные требования и ограничения.

В соответствии с Федеральным Законом от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ «Об обороте алкогольной продукции», алкогольная продукция – это 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Отсюда следует, что пиво – алкогольная продукция, а значит на его рекламу распространяются требования статьи 21 Закона о р е к л а м е .

«Пивная четверть» - средство индивидуализации продавца алкоголя (пива). Отсюда следует, что запреты установленные для рекламы пива распространяются и на рекламу магазина «Пивная четверть».

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение [п. 4 ч. 1 ст. 21](#) Закона о рекламе.

Пунктом 5 ст. 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Волгоградским УФАС России установлено, что рекламодателем в рассматриваемом случае является ИП Секачев Алексей Николаевич (ОГРНИП 306345636100043 ИНН 343704487630).

В соответствии ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 3 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

Пунктом 7 ст. 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Волгоградским УФАС России установлено, что рекламодателем в рассматриваемом случае является ООО «Апрель» (ОГРН 1123456001350 ИНН/КПП 3437015162/343701001).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Заявителем в ходе рассмотрения дела было подтверждено устранение нарушения, в связи с чем Комиссией Волгоградского УФАС России считает, что оснований для выдачи предписания не имеется.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закон о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Волгоградского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать наружную рекламу: «*Лучший ассортимент рыбы, пикантных закусок и пенных напитков собственного производства вас ожидает в сети магазинов «Пивная четверть». Вкуснейшая рыба холодного и горячего копчения, а также соленая, вяленая и прочие радости для жаркой пары. Сеть магазинов «Пивная четверть» Ждем всех кого мучает жажда и потянуло на соленькое!*», распространяемую в период с октября по ноябрь 2016 года, путем распространении рекламного ролика на радиостанции «Апрель», ненадлежащей, нарушающей требования п. 3 ч. 2 ст. 21; п. 4 ч. 1 ст. 21 закона о рекламе.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП Секачев Алексей Николаевич (ОГРНИП 306345636100043 ИНН 343704487630).

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Апрель»

(ОГРН 1123456001350 ИНН/КПП 3437015162/343701001).

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