

ОПРЕДЕЛЕНИЕ о возбуждении дела № 08 -149/2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

Исх.№ ИП-08/9450 от 07.07.2016

07 июля 2016 года
Казань

Г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> - заместитель руководителя, рассмотрев материалы в отношении индивидуального предпринимателя ИП <...>, по факту размещения на козырьках переоборудованных помещений 1-го этажа многоквартирных жилых домов, расположенных по адресам г.Казани: ул.Фатыха Амирхана, д.85 и ул.Волгоградская, 12 (34-й квартал) вывесок «Пенное. ПИВОНЕР. Живое», содержащих слово «пиво», и с изображением бокала напитка желтого цвета с белой пеной схожего с пивом (далее – вывеска «Пенное. ПИВОНЕР. Живое»), содержащих признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Татарстанское УФАС России, Управление) поступило на рассмотрение обращение гражданина по факту размещений по адресам: ул.Казань, ул.Фатыха Амирхана, д.85 и ул.Волгоградская, 12 (34-й квартал) рекламных конструкций в виде вывески «Пенное. ПИВОНЕР. Живое», содержащих слово «пиво», и с изображением бокала напитка желтого цвета с белой пеной схожего с пивом (далее – вывеска «Пенное. ПИВОНЕР. Живое»).

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 названного закона, реклама алкогольной продукции (пива), 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.

Собственником указанной вывески является ИП <...>, что установлено на основании информации, представленной Исполнительным комитетом г.Казани (письмо от 24.06.2016г. исх.№22039/исх-05-03-09; вх.№7004 от 27.06.2016).

ИП <...> выданы следующие разрешения (согласования) на размещение вышеуказанной вывески «Пенное. ПИВОНЕР. Живое»:

- разрешение (согласование) №415/и от 05.03.2015г. на размещение вывески «Пенное. ПИВОНЕР. Живое» по адресу: г.Казань, ул.Ф.Амирхана, 85 (выдано МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г.Казани»);

- разрешение (согласование) №1590/а от 11.06.2014г. на размещение вывески «Пенное. ПИВОНЕР. Живое» по адресу: г.Казань, ул.Волгоградская, 12 (выдано МКУ «Управление архитектуры и градостроительства г.Казани»);

При выявлении признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Управление руководствовалось следующим.

К основным направлениям государственного контроля в сфере производства, размещения и распространения рекламы относятся предотвращение и пресечение ненадлежащей рекламы, способной ввести потребителей рекламы в заблуждение или нанести вред здоровью граждан.

Отношения в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, регулируются Законом о рекламе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

Пунктом 2 части 2 статьи 2 Закона о рекламе определено, что данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом.

Исходя из норм пункта 1 статьи 9 Закона РФ от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

Вместе с тем, пунктом 16 Письма Президиума ВАС РФ №37 разъясняется, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

При анализе судебной практики обнаруживается, что суды придерживаются позиции, согласно которой размещение на вывеске кружки с напитком желтого цвета является нарушением рекламного законодательства. Как пример такой позиции можно рассматривать Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 21.01.2011 N А19-8855/10, в котором суд определил, что изображение на вывеске питейного заведения кружки с напитком желтого цвета является рекламой пива, так как ресторан является пивным, что приводит к ассоциации указанного напитка с пивом. Кроме того, из судебной практики следует, что указание наименования «пивной ресторан» является фактом привлечения внимания как к самому ресторану, так и к пиву, реализуемому в нем. Данная позиция находит свое отражение в Постановлении Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.02.2011 N 17АП-13674/2010-АК, в котором суд определил, что при указании наименования «пивной ресторан» данная организация должна разместить предупреждение о вреде пива.

Таким образом, не подпадает под действие рекламного законодательства только та часть информации, изображенной на вывеске, которую организация обязана разместить в силу закона, - наименование организации, ее местонахождение, режим работы. Кроме того, ввиду характера заведения потребитель очевидно ассоциирует напиток янтарного цвета с пивом, которое реализуется в указанном заведении.

С учетом вышеизложенного, вывески с текстом «Пенное. ПИВОНЕР. Живое», содержащих слово «пиво», размещенные на козырьках переоборудованных помещений 1-го этажа многоквартирных жилых домов, расположенных по адресам г Казань, ул.Фатыха Амирхана, д.85 и ул.Волгоградская, 12 (34-й квартал), является рекламой, так как содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к товарам, в том числе к пиву, реализуемым в магазинах (питейных заведениях) «Пенное. ПИВОНЕР. Живое», расположенных по указанным адресам.

Согласно вступившим в силу с 1 июля 2012 года нормам, установленным Федеральным законом от 18.07.2011 № 218-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе» пиво отнесено к алкогольной продукции.

Требованиям действующего законодательства, пиво и напитки, изготавливаемые на его основе, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента отнесены к алкогольной продукции.

На территории Российской Федерации требования к рекламе алкогольной продукции устанавливаются статьей 21 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 закона, реклама алкогольной продукции (пива), 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.

Таким образом, при распространении рассматриваемой рекламы в виде вывески с текстом «Пенное. ПИВОНЕР. Живое», содержащих слово «пиво», размещенные на козырьках переоборудованных помещений 1-го этажа многоквартирных жилых домов, расположенных по адресам г Казань, ул.Фатыха Амирхана, д.85 и ул.Волгоградская, 12 (34-й квартал) имеет признаки нарушения требований пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

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

Из положений части 7 статьи 38 Закона о рекламе следует, что за нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 названного закона ответственность несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рассматриваемом случае рекламораспространителем является: ИП <...>, который является собственником вывесок с содержанием: «Пенное. ПИВОНЕР. Живое», размещенных на козырьках переоборудованных помещений 1-го этажа многоквартирных жилых домов, расположенных по адресам: г.Казань, ул.Фатыха Амирхана, д.85 и ул.Волгоградская, 12 (34-й квартал).

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,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить дело **№08 -149/2016** по признакам нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона «О рекламе».

2. Назначить дело **№08-149/2016** к рассмотрению на **10 августа 2016 года в 14 часов 00 мин.** по адресу: г. Казань, ул. Московская, д.55, 2-й этаж, зал заседаний.

3. Признать лицом, участвующим в деле, в действиях которого содержатся признаки нарушения Федерального Закона «О рекламе» - ИП <...>.

4. Привлечь к участию в рассмотрении настоящего дела в качестве заинтересованного лица МКУ «Управления архитектуры и градостроительства ИКМО г.Казани» (420012, г.Казань, ул. Груздева, 5);

5. ИП <...> **в срок до 25 июля 2016 года** представить в Татарстанское УФАС России следующие документы.

5.1. Информацию обо всех действующих по состоянию на 07.07.2016г. магазинах (питейных заведениях), в которых осуществляется продажа (реализация) пива и пивных напитков с вывеской «Пенное. ПИВОНЕР. Живое».

5.2. Копии документов, подтверждающих право использования ИП <...> помещений используемых под магазины, указанные в пункте 5.1 настоящего определения.

5.3. Копии всех договор на изготовление, размещение и распространение вывески «Пенное. ПИВОНЕР. Живое», с приложением документов подтверждающих исполнение указанного договора (акт выполненных работ, счет на оплату, платежное поручение).

5.4. Копии всех документов, свидетельствующих о разрешений и согласований органами исполнительной власти г.Казани размещения ИП <...> на магазинах, указанных в пункте 5.1 настоящего определения вывесок «Пенное. ПИВОНЕР. Живое», в том числе с приложением паспорта вывески.

5.5. Паспортные данные ИП <...> (вторая, третья страница бланка паспорта, страница бланка паспорта с отметкой о регистрации гражданина по месту жительства);

5.6. Письменные пояснения по делу.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно,

согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер <...> указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт административную ответственность, предусмотренную частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Явка ответчика по делу или его законного представителя, а также лиц, участвующих в деле (с доверенностью на участие в рассмотрении настоящего дела), обязательна.

Председатель Комиссии
<...>

Исп.: <...>